Alig. 23

23

POR D. SANCHO ABBAT CATALAN, VEZINO de las villas de Villahermosa, y de Cañamares.

EN EL PLEYTO,

Con el Fiscal de su Magestad de la Real Chancilleria de Granada, y Concejo de la dicha villa de Cañamares.

Sobre la Hidalguia del dicho Don Sancho.

N. 1. SENTENCIA Tiene de vista en su fauor el litigante, que confirma la de la Sala de Hijosdalgo, en que lo declaran por tal en possession, y propiedad, que pretendemos se confirme, sin embargo de los papeles, y diligencias presentados, y fechas en esta instancia de reuista.

2 ¶ Y para que asi se determine, diuidiremos esta alegacion en quatro breues articulos.

3 ¶ En el primero se mostrará, como tiene verificada su filiacion el dicho D. Sancho Abbat por matrimonios legitimos, hasta la persona de Blasco Abbat su quinto abuelo, natural del lugar de la Rosa, Prouincia de Garcipollera, Montañas de Iaca, Reyno de Aragon, señor, y dueño que fue de la casa Infançonada de Abbat.

4 ¶ En el segundo, de como ha prouado su hidalguia en possession, y propiedad de la dicha casa, y familia noble.

5 ¶ En el tercero, que no pueden impedir, ni embarazar este derecho, ni la confirmacion de la sentencia de vista, los papeles vltimamente presentados por la parte fiscal, y del dicho Concejo de Cañamares.

6 ¶ En el quarto, y vltimo, que este pleyto se deue determinar en lo principal, sin dar lugar a las nueuas diligencias q̃ de contrario se han pedido, cuyo articulo se viò antes, y quedô reseruado para difinitiua.

*** PRIMERO ARTICVLO. ***

7 ¶ La filiacion legitima de don Sancho, litigante, su padre, y abuelo, por medio de los matrimonios que dize su demanda verificada, la tiene en la sehunda, y tercera pregunta, ademas de otros, con nueue testigos que alcançaron a conocerlos, y deponen de vista, trato, y comunicaciõ de todos, que es la mayor prouança que el Derecho conoce, sin necessitar de mas razones.

8 ¶ *L. filium eum. ff. de his qui sunt sui, vel alien. iur. Auth. de testib. §. licet*, ibi: *Aut etiam causam testimonij faciant manifestam.* Bald. *in cap. cum causam, de testibus, n.* 16. ibi: *Quod qui deposuit de visu, non est vlterius interrogandus de causa scientiæ, quia sufficit.* Bart. *in l. Titia, num.* 7. *ff. solut. matrimon.* Felin. *in cap. per tuas, num.* 1. *de probationib.* Cin. *in l. si vicinis, num.* 2. *C. de nuptijs*, vbi Salicet. *num.* 3. & Bald. *n.* 2. Angel. *in l. septimo mense, ff. de stàtu homin. num.* 2. Fuera de que tambien se han presentado testamentos del padre, y abuelo

9 ¶ En quanto a las personas de su bisabuelo, tercero, quarto, y quinto (que este fue dicho Blasco Abbat, posseedor de la casa) y sus mugeres expressadas en el arbol desde el primer oualo hasta el quarto, grande numero de testigos lo concluyen de oydas con Autores, y fama publica; desde la 4. hasta la 9. pregunta de su interrogatorio, que por ser de hecho tan antiguo, q̃ excede a cien años, nihil dubij el hazer plena prouança.

10 ¶ Sic deducitur *ex cap. per tuas, de probationibus, verb. communitèr, cap. transmissæ, qui filij sint legitimi, vbi glosa verb. à vicinia, cap. testes. §. de ijs, & ibi glosa* 3. *quæst.* 9. *cap. tua, de affinitate, & consanguinitate*, ibi: *Cum sæpius testimonium præbeat de auditu, cap. parentela* 35. *quæst.* 6. ibi: *Et ita te à tuis antecessoribus audiuisse quod deponunt, cap. quoties de testibus*, ibi: *Et ipsi dicunt rei veritatem audiuisse a maioribus suis, l. si arbiter, ff. de probat. l.* 2. *§. idem labeo, ff. de aqua pluu. arcend.*

11 ¶ De nuestro Reyno tenemos la *l.* 8. *tit.* 11. *libr.* 2. *Recopilationis*, in hæc verba: *Pero si el abuelo huuiere sido tan antiguo que los testigos no lo pudieron conocer, que a lo menos depongan del de oydas, y fama publica, y que en quãto a el abuelo, esta deposicion sea auida por deposicion bastante.*

12 ¶ Fuera de los Antiguos con muchos Farin. *q.* 69. *de testib. cap.* 2. *à num.* 121. Crauet. *de antiquit. §. viso de fama à num.*

*à num.*30.Nicol.Garcia *de benef.7.part.cap.*15.*num.*35.Maresc.1.*var.cap.*70.*num.*4.Peregrin.*de fideicom.art.*43.*nu.*83. Raudens.*de annalog.cap.*24.*num.*62.Surd.*decis.*145.*num.*10. Gratian.*cap.*554.Pascal.*de virib.patr.potest.2.p.n.9.*

13 ¶ Regnicolas Greg.Lop.*in l.*20.*tit.*9.*part.*4.*glos.* 1.*ad finem* D.Couar.*pract.cap.*21.*num.*7.D.Valenç.*cons.*90. *num.*177.D.Perez de Lara *de Cappel.lib.*2.*cap.*4.*numer.*11. D.Castill.*lib.*5.*cap.*122.*à numer.*28.& in probanda nobilitate Calcan.*cons.*8.Caued.*decis.*74.2.*part.per totam* Fabio de Anna *cons.*88.*num.*6.*& cons.*110.*num.*50.Mieres *de maior.*1.*part. quæst.*71.*num.*91.D.Franc.Geron.de Leon,*decis.*8.*per totam part.*3.Garcia *de nobilit.glos.*18.§.1.*num.*4.Escobar *de puritate quæst.*9.§.3.*num.*50.

14 ¶ Aduirtiendo que dichos testigos se examinaron, assi en el Bonillo, Villahermosa, y Cañamares, como en la Rosa, y lugares comarcanos de la Prouincia de Garcipollera, que fueron los originarios de los ascendientes de don Sancho, adonde es precisso ocurrir para reconocer la verdad, *cap. postquam* 3 *de elect.*ibi: *Cum vita, vel actus qui melius possunt, vbi est conversatus inquirantur ibidem.* Deduciturque *ex l.*1.§.*flumen, ff. de fluminib.*ibi: *Ex existentia circumcolentium, l. filium eũ, ff. de his qui sunt sui, l. si vicinis, C. de nuptijs.*Bald. *in l. ea quidem, num.*55.*C. de accusat.*Caued.*decis.*73.*part.*2.*n.*16.Rota *diuers.*1.*part.decis.*176.*num.*6.D.Valençuela *cons.*90.*n.*195. D.Perez de Lara *lib.*2.*de capell.c.*4.*n.*25.

INSTRVMENTOS.

15 ¶ No de este medio de testigos solo se vale el litigante, que fuera bastante, quando no le assistieran instrumentos (sin embargo del texto *in l.*1.*alias* 2.*C. de testibus*, ibi: *Defende causa, tam instrumentis, & argumentis quibus potes; soli enim testes, ad ingenuitalis probationem non sufficunt*, a quiẽ dan diuersas interpretaciones Castrens. *in summario, illi⁹* Donel. ibidem, & ossueld. *lit.K.*) pues es contingente el no auerlos ò faltar cõ el tiempo, sicuti deducitur *ex l. neq. omissa* 15. *C. de liber.caus.l. si vicinis vers. Si neque, C. de nuptijs, l. cum super vernis mancipijs nulla instrumenta te habere, C. de reiuindic.* vibi Bald.*num.*1.ibi: *Nota, quod interdum durum est probare de titulo per instrumenta, & tunc sufficit probare per testes, & argumenta. Sed ista lex optime facit ad quæstionem nobilium, qui prætendunt antiquissimum ius patronatus, & non possunt vllo modo probare quomodo descendant per matrimonia successiua, & per legitimam consequentiam, sufficit namque, quod antiqua facta probentur per indicia, & per famam.*

16 ¶ Porque ha presentado muchas escrituras en verificacion desta filiacion, quales son.

Ade-

17 ¶ Ademas de los testamentos de el padre, y abuelo està en el pleyto los de Bartolome Sãchez Abbat, bisabuelo de Don Sancho, y en êl se mandò enterrar en la sepultura de *Martin Sãchez Abbat, y Catalina Martinez sus padres*, que son sus terceros abuelos, el de *Mayor Sanchez*, madre de *Catalina Martinez*, en que haze mencion della, y del dicho Martin Sanchez Abbat su yerno, è instituye por heredero entre otros a *Bartolome Abbat su nieto*, està tambien el de *Bartolome Sanchez Abbat el viejo*, quarto abuelo desta parte, en que refiere *ser natural del Reyno de Aragon, Montañas de Iaca*, ê instituye por su heredero al dicho *Martin Sanchez Abbat su hijo legitimo.*

18 ¶ Et denique està presentado el testamento del dicho *Blasco Abbat*, señor de la casa, que en lã clausula vltima dize: *Instituyo por mis herederos a Blasco Abbat* (deste que es el hijo mayor, desciende Domingo Abbat, posseedor que es oy de ella) *y a Bartolome Abbat, ausente* (es el que vino a el Bonillo, quarto abuelo del que litiga) *que à mas de treynta años q̃ passò en seruicio del señor Rey, y al presente abita en Castilla en la Mancha, tierra de Alcaràz, è a Iuana, è a Catalina Abbat, todos mis fillos, è de Catalina Sanchez, muller mia.*

19 ¶ Cuyas enunciaciones en instrumentos antiguos, y de hecho tal refiriendo los padres, y haziendo mencion de sus hijos, tratandose de verificar filiaciones que en derecho se considerã por dificiles, *l. Lucius, ff. de condit. & demonst.* nihil dubij, que pruevan plenamente. Bald. *in l. neque natales in prin. C. de probat.* Salic. *in l. etiam, num.* 1. *ff. eodem.* Alex. *cons.* 90. *num.* 11 *vol.* 6. Natta *cons.* 287. *num.* 8. *vol.* 2. Burs. 151. *num.* 38. *lib.* 2. Tiber. Decian. *respons.* 66. *num.* 5. Mascard. *conclus.* 106. *à nu.* 11. Crauet. *de antiqui. part.* 1. §. *ampliatur. num.* 12. Genua *de verbis enunciat. lib.* 2. *quæst.* 33. *num.* 13. Anton. Fabr. *diffin.* 28. *C. de probat.* Aquiles de Grassis, *decis.* 5. *de iure patron.* Rota *diuer. decis.* 284. *num.* 1. *part.* 1. Ludoui. Gomeci. id est, Coccin. *decis.* 69. *num.* 8.

20 ¶ Peregr. *de fideicom. art.* 43. *num.* 83. illic: *Verum in antiquis, instrumenta in quibus reperitur facta mentio enuntiatiuè de Titio filio Sempronij, vt probent etiam quoad alios.* Et inferius, *num.* 86. inquit: *Ideo per testamentum in antiquis, in quo fiat mentio, quem esse de aliqua familia, eius rei veritas probatur.*

21 ¶ Alex. Trentac. 1. *variar. tit. de verb. signi resolut.* 2. *numer.* 83. ibi: *Primo declaratur non procedere in antiquis, quorum probatio est difficilis, non solum propter ipsam antiquitatem, & lapsum temporis, sed etiam propter qualitatem ipsius facti puta in filiatione, cuius probatio est difficilis, & ideo filia-*

filiatio plenè probatur per verba enunciatiua in antiquis. Domin. Castill *lib. 6. cap. 123. ex numer. 7.* D. Solorç. *tom. 2. lib. 1. cap. 26. à num. 34. vsque ad 36.* vbi plures congerit.

22 ¶ Siquidem no se deue presumir que vno refiera ser hijo del que no lo es, ò se atribuya diuersos ascendientes, veluti in casu animadvertunt Alex. *cons. 90. numer. 22. lib. 6.* Cephal. *cons. 90. num. 24. lib. 1.* Mandel Alvens. *cons. 83. num. 20. lib. 1.* ibi: *Non est credendum, quod in dictis instrumentis, & alijs scripturis fuissent factæ enunciationes, de quibus supra, nisi ita se habuisset rei veritas, ideoque cum naturali ratione, & communi iudicio id per se pateat, non videtur super hoc vlterius hæsitandum.* Anton. Fab. *C. de probat. d. difin. 28.*

23 ¶ Fuera de que en dichos testamentos, no solo ay enunciaciones de los padres, que bastauan ex tot repetitis, sino que estan los hijos instituidos por herederos como tales, & tunc ninguno ha puesto en disputa que dexen de prouar la filiacion legitima, argum. *l. quidam cum filio, ff. de verb. obligat.* Bald. *in cap. ex transmissa, num. 4. de restitut. spoliat.* Butr. *in cap. transmissæ qui filij sint legitim.* Aretin. *cons. 37. à num. 2.* Ruin. *cons. 53. num. 6. vol. 5.* Paris. *cons. 13. num. 29. & cons. 29. num. 10. & cons. 96. num. 5. volum. 2.* Gozadin. *cons. 13. num. 7.* Natta *cons. 235. num. 1.* Cephal. *cons. 48. num. 15.*

24 ¶ Considera algunas de las razones para el intento, Pedro Surd. *cons. 1. num. 50.* ibi: *Septimò filius Baptistæ probatur ex eo, quod fuit in vltimo testamento institutus hæres, quia institutio actus est, qui maximè conuenit filiationi,* & infra ibi: *Et sanè plurimum meo iudicio vrget coniectura, quæ sumitur ex institutione facta de aliquo tanquam filio: quia non est verisimile, quod testator sit adeò demens, qui velit filios intuitu vnius extranei excludere, & sua hæreditate priuare: vltra quod subiiceret testamentum periculo nullitatis instituẽdo eũ pro filio, qui talis non esset, l. si pater, C. de hæred. inst.* Idem *decis. 145. nu. 4.* ex alijs Mascar. *de probat. conclus. 793. n. 6. & 7.*

25 ¶ Advirtiendo, que dichos testamentos se sacaron en virtud de prouision de su Magestad, con citacion de su Fiscal y Concejo de Cañamares, por el Recetor que fue a las prouanças con asistencia del Iuez Superior, a quien se cometieron, a q̃ se deue estar, *cap. cum P. tabellio, & cap. fin. de fide instrumen.* Gloss. *in l. gesta, C. de re iudicat.* DD. *in Auth. si quis in aliquo documento, C. de edendo,* Greg. *in l. 114. tit. 18. part. 3. glos. fin.* D. Couarr. *pract. cap. 21. num. 13.* Mascar. *conclus. 711. nu. 24.* Menoch. *cons. 7. num. 1. & cons. 732. nu. 5.* Gratian. *cap. 577. num. 25.* D. Molin. *lib. 3. cap. 3. num. 27.* Parlad. *lib. 2. cap. fin. p. 1. §. 12. lim. 2. num. 18.*

26 ¶ Muchas tenemos, q̃ no solo ayudã, pero pruevan la filiacion *d.l.2.ff. de testib.* ex quã plurimis in casu Fab. de Ann. *d. cons.* 110.*n.*58. *&* 59. D. Solorçan. *dict cap.*26.*lib.*1.*tom.*2.*n.* 27. D. Castill. *cap.*104.*num.*6. *& cap.*122.*nu.* 8. Matta *de succes. legal.*4.*part.q.*22.*art.*1.*n.*21 .vers. *Ad probandum.*

27 ¶ La primera auerse tratado, y correspondido los ascendientes de don Sancho con los posseedores de la casa, por deudos vnos, y otros, descendientes del dicho Blasco Abbat, assi lo han declarado, y depuesto con juramento los testigos circunstancia magni momenti, *cap. licet ex quadam de testib.* ibi: *Pro consanguineis se habere.* Castrens. *in l. non Epistolis, C. de probat. num.*3 .vbi Salicet. *num. fin.* Bart. *in l. vbicumque §. interdum, ff. de ventre in possess. mitten.* Alex. *cons.*181.*num.*8. *lib.*7. Natta *cons.*59.*num.*15.*vol.*1. Pereg. *de fideicom. art.*43.*num.* 68.*vers. Sed contra.* Pacian. *de probat. lib.*2.*cap.*6.*à numer* 20. Gratian. *cap.*441.*num. fin.* Garcia *de nobilit. glos.*20.*num.*7.*in fine,* Marcell. Cala *de modo articul. §.*2.*glos. vnic. num.*946.

28 ¶ Y los de mejor calidad son los parientes, por las noticias que les assisten, y deuẽ tener de sus genealogias, *cap. consanguineos, cap. notificamus* 35.*q.*6. *cap. cum in tua de sponsalibus, cap. videtur qui matrim. accus. poss.* vbi glos. verb. *genealogiam,* glos. *in cap. licet ex quadam* verb. *suis, de testib.* Bart. *in l. qui duobus, numer.*22.*vers. Quæro. ff. de reb. dubi.* Felin. *in cap. quoties de test.* Paris. *cons.*58.*numer.*22.*lib.*4. Pereg. *d. art.* 43.*numer.*76. Natta *cons.*108. *num.*3. Mascard. *conclus.*410. *num.*33.

29 ¶ Et in casu nobilitatis Cabed. *decis.*73.*part.*2.*nu.* 11. ibi: *Et dicendum est, quod potest probari per consanguineos propinquos, & domesticos, eo quod ex relatione suorum genealogias suas melius nouerunt, vt & pulcher casus in cap. videtur, vbi Anton. & Abb. qui matr. accus. poss. Imò tales testes præferuntur, & plenior fides eis habetur, quam extraneis, vt est optimus tex. in cap. quoties de test. Atque adeò, quod iuris præsumptio est, istos non solum non ignorare necessitudines, & propinquitates suas, sed etiam facta, & conditiones eorum.*

30 ¶ Fab. de Anna *d. cons.*110.*num.*56. *& antea, nu.* 9. ibi: *Nominatio, & declaratio facta per illos de familia probat identitatem, & consaguinitatem.*

31 ¶ La segunda, que Bartolome Sanchez Abbat, y Iuan Fernãdez Abbat, y otros cõsortes hizieron donacion de la parte de su herencia, que tenian en la Rosa, por cabeza de Bartolome Sanchez Abbat su bisabuelo el primero que salio de la casa, à fauor de Domingo Abbat, vezino, y natural del dicho lugar de la

Roſa, biſnieto de Blaſco Abbat, hijo mayor del ſeñor de la caſa; como conſta de las eſcrituras que ſe han preſentado, ſacada la vna del protocolo, y otra que exibiò Domingo Abbat, nieto del donatario que le ſeruia de titulo para eſta hazienda.

32 ¶ Por cuyo acto ſe preſume identidad de el parenteſco, y ſer todos de vna propria familia, *vt ex l. Aurelius, §. Titius de liberat. legat. l. etiam, C. de donat. inter.* Caſtren. *in l. Publia, ff. depoſiti*, Roman. *in l. cum maritus, § fin. ff. de pactis.* Cephal. *conſ. 90. num. 22.* Y en la propria eſpecie Fabio de Anna, fundando ſu aſcendencia en la alegacion en derecho que hizo ſobre ſu nobleza, *conſ. 88. nu. 36.* & iterum *conſ. 110. num. 45.* ibi: *Decimò addo, quod ex donatione per vnum eiuſdem cognominis facta, præſumitur identitas eiuſdem familiæ, quia ob ſanguinis coniunctionem præſumitur donatio, quæ aliàs non præſumeretur.*

33 ¶ Principalmente auiendo en la meſma donaciõ, como en la nueſtra hecho mencion del parenteſco, vt proſequitur idem Anna *d. conſ. 110. num. 45. in fine*, ibi: *Si ergo ſola donatio hoc efficit, ergo tanto magis in caſu noſtro, vbi Ioannes Berardinus de Anna meo patri donationem fecit, cum expreſſa ratione qua dicit illam facere ob vinculum ſanguinis, quæ ſimul iunguntur.*

34 ¶ La tercera, porque como demueſtran los teſtamentos, y demas papeles preſentados, y concluyen los teſtigos, es verdad conſtante, que el litigante, y los demas ſus aſcendientes hã tenido, tocadoles, y vſado del propio renombre, y apellido de Abbat, que es el de eſta familia en aquella Prouincia que induce identidad de la meſma.

35 ¶ *L. cum pater, §. pater cum familia*, ibi: *In honorem nominis mei, & l. cum ita, §. in fideicommiſſo*, ibi: *Ex nomine defuncti fuit, ff. de leg. 2. l. pater filium, § fundum Titianum, de leg. 3. l. vxorem, ff. de manu. teſtam. l. cum precum, ff. de liber. cauſ.* ibi: *Tamen nomini cognomen, quo liberi dumtaxat nuncupantur, addiderit.* Bart. *in l. ſi rem in prin. ff. de rei vindic.* Felin. *in proœmi. decret. num. 29.* Crauet. *conſ. 169. num. 4.* Albenſ. *conſ. 83. numer. 11.* Petr. Barb. *in 1. part. rubri. ff. ſolut. matrim. num. 23.* Petra *de fideicom. quæſt. 11. à num. 518.* Marçar. *quæſt. 84. in fine.* Ricci. *4. part. collect. 761.*

36 ¶ Cephal. *conſ. 90. num. 15. verſ. Quoniam vterque apellatur de Rocabruna.* Menoch. *lib. 6. præſump. 15. nu. 48.* ibi: *Porro hæc identitas, vnitaſque familiæ præſumitur ob identitatem nominis agnationis.* Idem *conſ. 818. num. 35. libr. 9.* Farin. *2. part. fragment. num. 16. verb. Identitas perſonarum*

37 ¶ Et in caſu nobilitatis Ioan. G

18.*num*.40.ibi: *Et nota quod fere hæc omnia adminicula plurimum faciunt ad causas possessorias nobilitatum, primùm facit plurimum nomẽ familiæ, que es la voz, el nõbre, y apellido.*

38 ¶ Mier.*de maior.2.part. quæst.7.à num.82.præcipuè num.89.*ibi: *Ex quibus infertur, quod si aliquis litiget super nobilitate, & habeat cognomen nobilium, vel illustrium, à quibus allegat descendere, est præsumptio magna stantibus alijs coniecturis, quod est de illa agnatione: & Fiscalis, & Concilium tenentur apertissimè docere contrarium.* Fran. de Petris *cons.30.num.5*.Fab.de Anna *dict.cons.*110.*à num.*68. Escob. *de puritate,q.16.§.2.p.1.n.3.*

39 ¶ La quarta el auer vsado el litigante, y sus ascendientes de las insignias, y armas desta familia de Abbat, como los testigos afirman que es medio por donde se demuestra, *l.quæ pater in prin.l.familiaria, ff.de relig. & sumpt.funer.l.1.§.si intelligitur, ff.de ædilit.edict.* ibi: *Plerumque signis quibusdã demonstrari solet, l.quod sine, ff. de pericul. & comm. rei vend. l.stigmata, C.de fabricen.lib.*12.Dom.Salg.*de Reg. protect.*3.*p.c.*10.*num.7.*

40 ¶ E inductiuo de la propria familia, Bart. *in l.tutelas, ff.de capit.diminut.num.*4.Bald.*in l.1.C. vt nemini liceat sign. Imper.*Casan. *in Cathalog. glor.mund.1.part.considerat.*41.*fol.*14.Ioann. de Ann. *cons.*86.*num.*2.Anton.Ciephius *cõsil.*28.*lib.*1.Anchar.*cons.*356.*in fine.*Corn.*cons.*216.*nu.*4. Menoch.*cons.*30.*num.*12.*lib.*1.Idem *lib.6.præsumpt.*15.*nu.*45. Ioseph de Rusticis *de condit. & demonstrat.cap.6.nu.*72. Barb. *in collectan.ad cap.cum causam de probat.num.*7.Marcel.Cala *de modo artic.§.2.glos.vnic.n.*945.

41 ¶. Y en negocios de hidalguia Calcaneo *cons.8.n.*7 Vincenc. de Ann. *allegat.*57.*nu.*20.*lib.*1.Fab. de Ann.*cons.*88.*num.*4.ibi: *Secunda sit conclusio, quod ex identitate insigniorum præsumitur identitas familiæ, & cons.*110. *volum.*2. Garcia *de nobilitate, glos.*18.*num.*40.ibi: *Secundò facit plurimum el traer las armas de la familia.* Mier. *de maior.*2.*part. quæst.7.num.*89.ibi: *Vel probet, quod gerat arma, & insignia illius familiæ.*D.Perez de Lara *de capellan.lib.2.cap.4.nu.*59. D.Francisc.Geronim.de Leon *decis.6.lib.3.nu.*18. que habla en certificaciones que dân los Reyes de Armas.

42 ¶ Franc.de Petris *cons.31.per totũ, præcipue n.*23. *& antea cons.*30.*num.*9.ibi: *Accedat conformitas insignium quatuor capitum Leonum supplici vanda ex transuerso diuisorum, quæ apparent, præsertim insculpta in prædicto antiquo sepulchro Gesuelis senioris in Capella familiæ antiquissimæ*

eorumque maiorum, de quibus abunde testantur testes, ex qua quidem armorum, siue insignium conformitate identitas familiæ præsumitur, & probatur.

43 ¶ Ex quibus omnibus iam, iam conuincitur, que pues a las deposiciones de testigos se llegan los muchos instrumentos de, quibus supr. à n. 15. viene lo vno, y otro a poner corriente la filiacion, y ascendencia de don Sancho, *d. l. 2. C. de test.* Bald. *in cap. cum causam de probat. numer.* 1. Specul. *tit. de disput. & allegat. aduocat. §. 3. num.* 2. Iason *cons.* 114. *num.* 23. ibi: *Ex coniunctione testium, & instrumentorum fit aliquid liquidum.* Albens. *cons.* 355. *num.* 7. Rota *diuers.* 1. *part. decis.* 390. *num. fin.*

44 ¶ Añadiendosele tantos adminiculos, presunciones, y circunstancias, que todas corresponden a vn mesmo fin, la hazen notoria, y sin disputa, *l. 2. §. ætas, ff. de excusat. tutor.* vbi glos. *verb. legitimis, l. instrumenta* 5. *C. de probat. l. qui sententiam, C. de pœnis*, ibi: *Conspirantes, concordanteѕque in vnum finem, cap. cum causam de probat.* vbi glos. *verb. adminicula,* & ibi Bald. mirabiliter *num.* 1. Rimin. Iun. *cons.* 7. *à numer.* 13. Gutier. 3. *pract. quæst.* 12. *num.* 18.

45 ¶ In casu Ceph. *d. cons.* 90. *num* 21. & 24. Cabed. *dict. decis.* 73. *num.* 13. & 14. *part.* 2. Fabio de Anna, *dict. cons.* 88. *num.* 4. ibi: *Nam sicut corpus humanum ex pluribus membris sibi inuicem cohærentibus fit perfectum, & ex pluribus consonantijs resultat armonia, ita non solum ex varijs generibus probationum, verumetiam ex pluribus præsumptionibus simul iunctis oritur plena probatio.*

46 ¶ Et iterum in fine concludit, ibi: *Cum ergo in facto sit verificatum idem cognomen, fama, nominatio, tractatus, identitas insigniorum, domus in quarterio, eadem patria, accessus ad nuptias, & ad mortes, Capellæ eiusdem possessio, eadem nominatio, inter nobiles consanguinitatis assertio, & coniunctiones, dubio procul identitas familiæ, & consanguinitas est probata.* Franc. de Petris, *dict. cons.* 30. *num. fin.* donde auiendo hecho mencion de los testigos, reconocimiento de los deudos, y del apellido, y armas, concludit *numer.* 20. ibi: *Sicut enim harmonia fit ex discrimine vocum, vtpotè ex pluribus, & diuersis concinnis vocibus, ita probatio fit ex multis iuris præsumptionibus, indicijs, & adminiculis, quæ benè disponunt ius dicentium animos.*

47 ¶ Tum denique, porque supuesto que contra estos medios, no solo no se hã hecho provãças por la parte Fiscal: antes ha presentado los mesmos testamentos, hasta la persona del quarto abuelo del pretendiente, y lo mesmo dizen las narratiuas

tiuas de las mercedes; es preciso que los señores Iuezes determinen a fauor de los testigos, *cap. tertio loco de probat.* ibi: *Sed quomodo contra hoc nihil pars aduersa probauit, respondemus, secundum assertionem testium tantummodo iudicamus*, glos. *in cap.* 1. *verb. contra de re iudi. lib.* 6. *arg. l. illicitas,* §. *veritas, ff. de offici. Præsid. cap. iudicãtem* 30. *quæst.* 1. *& cap.* 1. vbi Ioan. Andr. *in prin. de offic. ordin.* Mascar. *de probat. quæst.* 1. *num.* 21.

48 ¶ Et in filiatione Bart. *in l.* 1. *nu.* 3. *C. quor. bonor.* Alex. *cons.* 90. *num.* 7. *vol.* 6. Alben. *cons.* 83. *nu.* 25. Paris. *cons.* 10. *num.* 69. Surd. *cons.* 1. *num.* 64. Menoch. *de arbitr. casu* 89. *num.* 69. Pereg. *de fideicom. art.* 43. *numer.* 68. Garcia *de nobilit glos.* 20. *num.* 7. & sic non immoramur in re tam manifesta.

*** SEGVNDO ARTICVLO. ***

49 ¶ La essencia de la nobleza, è hidalguia, no es otra cosa, que el verificar vn bueno, claro, y antiguo linaje, generacion, y sangre, assi se difine iure ciuili, ex *l.* 1. *ff. de censib.* ibi: *Vnde origo mihi est nobilis, regionibus serie sæculorum antiquissima, l.* 2. §. *quæ omnia, C. de veter. iur. enucl.* illic: *Sed Annatolium virum illustrem*; & postea sic: *Vir ab antiqua stipite legitime procedens, l.* 3. *ff. de interd. & relegat. glos. in Clem.* 2. *de sent. excom. in fin. prin. verbo, nobiles,* illic: *Dicuntur nobiles à corruscatione clari sanguinis.*

50 ¶ Por las leyes de Partida, ex *l.* 2. ibi: *Cataron, que fuessen homes de buen linage, & l.* 3. in hæc verba: *Fidalguia, segun diximos en la ley antes desta, es nobleza que viene a los hòmes por linage, l.* 4. ibi: *La primera por linage, que es cosa que passa para ennoblezer a el home, & l.* 13. *&* 14. *tit.* 21. *p.* 2.

51 ¶ Authoritatib⁹ Aristotel. *lib.* 2. *Rethor. cap.* 15. ibi: *Est quidam maiorum splendor, & claritas, & lib.* 1. *de natur. anim. Nobilis est qui de bono prodijt genere.* Bart. *in l.* 1. *C. de dignit. lib.* 12. *à prin.* Bald. *in l. cum antiquiores, C. de iure de liber. num.* 8. Tiraquell. *de nobilit. cap.* 2. *num.* 9. vbi plura iura, & authoritates cõgerit, *& cap.* 4. *num.* 18. *& cap.* 25. *num.* 5. Ossorio *de nobilit. lib.* 1. *cap.* 4. ibi: *Nobilitas, quæ sanguine venit, apud omnes homines splendorem retinet.* Casaneo *in Cathalog. glor. mund.* 8. *part. consider.* 3.

52 ¶ Ex Regnicolis Didac. Perez *in l.* 1. *tit.* 2. *lib.* 4. *Ordinam. glos.* 1. vers. *Præterea,* Auendañ. *in dictionar.* verbo *Cauallero,* vers. *Si ergo prius,* Otalor. *de nobilit.* 3. *part. cap.* 6. *nu.* 7. ibi: *Et si quæratur qualis est ista nobilitas, quæ potest de per se in proprietate, & substantia separari a possessione? Dico, quod nobilitas deriuata est claris, & antiquis parentibus per lineã rectam virilem, potest considerari de per se in proprietate, & essentia, sine aliqua possessione, vt est illa de qua loquitur, l.* 3. *tit.* 21. *part.* 2.

Gar-

53 ¶ Garcia *de nobilit. glos. 6. num. 12.* ibi: *Distinguo inter ipsam nobilitatem naturalem, quæ est qualitas generis, & sanguinis à maioribus descendens.* & iterum, *glos. 7. num. 17.* multa iura, & authoritates refert Azeued. *in rubri. tit. 2. libr. 6. Recopil. num. 64.* ibi: *A sanguine verò nobilitas adquiritur, quoties à maioribus nostris deriuatur in nos, generis autem nobilitas est, à maioribus nostris, & proauis deducta generis excellentia, & præstabilitas. Et hæc sanè corporis conditionem naturamque respicit, quandoquidem id ipsum nascentes ex parentibus propagine traducimus, nobilitat enim progenies hominē.*

54 ¶ Gutier. *lib. 3. pract. quæst. 13. à nu. 86.* ibi: *Nobilitas enim Fidalgorum (vt ita dicam) non habetur à persona Fidalgi, sed à genere, & à primo nobili.*

55 ¶ Y para ser declarado vno por Hijodalgo, en propiedad, deue mostrar serlo por vno de dos medios.

56 ¶ O prouando auer estado èl, su padre, y abuelo, y demas ascendientes, por linea recta de varō, en possession, opinion, y reputacion de nobles de inmemorial tiempo a esta parte; forma que diô la *l. 7. tit. 11. lib. 2. Recop.* y despues declarô, y ampliò la octaua siguiente, que es la de Cordoua, vers. *Y por ella mandamos, y ordenamos, que de aqui adelante,* & infra, ibi: *E prouare enteramente de si seiendo casado, ò viuiēdo sobre si, y de su padre, y abuelo, en la manera que las leyes, y prematicas de nuestros Reynos lo disponen; que este tal sea pronunciado, dado, y avido por Hijodalgo, en possession, y en propriedad,* Otalor. *de nobilit. 3. part. cap. 7. num. 4.* Garc. *de nobilit glos. 12. nu. 12.* vers. *Ex verbis nostræ legis.* Gutierr. *lib. 3. pract. quæst. 14. nu. 27.* Narbon. *in l. 35. tit. 11. lib. 2. Recopil. gl. 2. à princ.* Sesse *decis. 3. num. 2. & decis. 6. nu. 29.* D. Franc. Geron. de Leon, *decis. 9. à num. 16. cum seq. tom. 3.* y esta se dize propriedad possessoria.

57 ¶ O descender, de alguna casa, y solar conocido de Nobles, *l. 9. dict. tit. 11. lib. 2. Recop.* ibi: *Porende mando, y es mi merced, y voluntad, que aquellos que fueren notorios Hijosdalgo de solar conocido.*

58 ¶ Cuya palabra, *solar conocido*, se entiende de familia, linage, y casa antigua de notorios Hijosdalgo, sicuti en su explicacion, ex d. *l. 3. tit. 21. part. 2.* & alijs considerationibus, Otalor. *de nobil. 2. part. cap. 4. num. 9.* vers. *Otrosi, & 3. part. c. 6. num. 7.* Garç. *de nobilit. glos. 7. num. 17. & 18.* Messia *in nouiliar. lib. 2. concl. 3. cap. 13. cum 2. seq.* Guardiol. *de nobilit. c. 30.* Benedict. Pereir. Societ. Ies. *lib. 4. comment. in Daniel. pag. 165.* Gutier. 3. *pract. quæst. 16. num. 100.* Azeued. *in rubric. tit. 6. lib. 2. Recop. num. 194.* Scobar. *de purit. quæst. 4. §. 1. numer.*

11.Moren.de Varg.*discurs.5.num.5*. ibi: *De donde se viene a entender, que lo mesmo es dezir, Hidalgo de solar conocido, que Hidalgo de linage conocido, porque linage, solar, y casa en este sentido significan vna mesma cosa.*

59 ¶ Seu de casa infançonada, que es lo proprio, como ex l.fin.tit.1.part.2.ibi: *Catanes, y Valbasores son aquellos Hijosdalgo en Italia, que dizen en España Infançones, y como quiera que estos vengan del buen linage*, vbi Gregor. verb. *Infançones*, illic: *Isti sunt nobiles, qui plus virtutis habẽt, quã miles simplex*, que son palabras sacadas de Santo Tomas, *de regim. Princip.cap.fin.*

60 ¶ Hernan Mexia, *in suo Nobiliar.c.1.nu.88*.ibi: *Son otros, los quales son llamados Infançones, otros Valbaçores*, & infra ibi: *Dize Iuan Rodriguez del Padron en su cadeira de honor, que los Infantes, hijos de los Reyes tienen Villas, y Castillos, y los otros nobles, a que llamamos Infançones, acontece no tener, saluo alteza de sangre, ò linage, y por ende son dichos Infançones, y deuen ser llamados magnificos, y nobles.*

61 ¶ Pero Anton de Vterio, *lib.2.de la Coronic.de España.cap.5*.ibi: *Aora dezimos Infante al hijo de Rey, y a los hijos de Hidalgo en solar, dizen Infançones.*

62 ¶ Garc.*de nobilit.glos.7.num.*18.in med.ibi: *Vocat Infançones, & nobiles dicit, & vere sunt nobiles quia nobilis generis sunt geniti.* Matienç. *in l.11.tit.7.lib.5.Recop.gl.2.num.*3.illic: *Infançones aliqui dicuntur.* Gutier.*lib.3.pract.quæst.17.à num.239.vsque ad 266.*

63 ¶ Y en el Reyno de Aragon, vt in præsenti Guardiol. *en su tratado de la nobleza de España, cap.*28.in med.vers. *Ay otro nombre*, ibi: *En Aragon vna mesma cosa es Higalgo, que Infançon*, Zurita en el *lib.1.de sus annal.cap.44.in fin.* ibi: *Fuessen Infançones, y gozassen de la frãqueza, y hidalguia de que acostumbran gozar los Infançones que por el antiguo del Reyno de Aragon, que corrompido el nombre de Inmunes, se llamauan germunes, que eran exemptos de todo genero de contribucion.*

64 ¶ Gutier.*lib.3.pract.quæst.17.num.*255.ibi: *De que tenemos el exemplo presente en el Reyno de Aragon, y Cataluña, donde los Hijosdalgo son llamados Infançones: Lo qual tambien se vsa en Vizcaya, de suerte que no todo Hijodalgo es Infançon, pero si lo es el Infançon, porque demas de ser Hijodalgo, es Infançon, assi como el Cauallero, & c.* Sesse *decis.6.à num.*21.

65 ¶ De cuyo supuesto, y principio elemẽtal para materia que pues don Sancho Abbat Catalan, litigante, tiene verificado

cado con mucho nūmero de testigos, assi del Bonillo, Villahermosa, y lo principal de las Montañas de Xaca, en los lugares de la Rosa, y otros circunvezinos, con primeras, y segundas oidas, dando autores, y con fama publica, *ex l.41. Taur.* que la casa, y familia de Abbat, es Infançonada, y de notorios Hijosdalgo de sangre, de inmemorial tiempo a esta parte tenida, estimada, y reputada por tal, que es el medio para la verificacion.

66 ¶ *L.cognitionum, ff. de varijs, & extr.cognit.* ibi: *Aut existimatione alicuius cognoscitur, &* §.1. illic: *Existimatio est dignitatis illesæ, status legibus ac moribus cōprobatus, l.1. ff. de flumin.* illic: *Existimatione circum collentium, l.cū de lanionis,* §. *item el* 1. in fin. illic: *Deinde in qua præsumptione sint, qui in quaque regione commorantur, ff. de fund. instruct. l. prouidendum, C. de postuland.* vbi glos. *cap. de multa,* vbi Imol. *de præbend. dict. l.7. &* 8. *tit.* 11. *lib.* 2. *Recop.* ibi: *En reputacion de Hijosdalgo.*

67 ¶ Cabed. *decis.73. part.2. à num.*5. Mantic. *de cōiect. lib.*11. *tit.*10. *num.*36. Garc. *de nobilit. gl.7. num.*11. Matienç. *in l.7. tit.7. lib.5. gl.4. numer.*3. Azeved. *in rubric. tit.2. lib.6. Recop. à num.*170. Gutier. 3. *pract. quæst.*17. *numer.*5. D. Larrea *decis.*41. *numer.*13. *in med.* Escobar *de purit.* 1. *part. quæst.4.* §.5. *numer.4. in fin.* Barb. *appellat.*164. *num.*3.

68 ¶ Y que los descendientes de ella por serlo han sido libres, y reservados de todos los pechos, derramas, y repartimiētos que se hazen a los hombres buenos, mencionando las personas, ocasiones, y actos, que es el otro requisito, *dict. l.7. &* 8. *tit.* 11. *lib.2. Recop.* & alij proxime adducti.

69 ¶ Siendo cierto lo que fundamos en el articulo primero, scilicet, la filiacion legitima del susodicho, hasta la persona de Blazco Abbat, señor, y posseedor que fue deste casal, y cabeza della, y de su familia, en consequencia viene la justa determinacion de la sentencia de vista, que confirmò la primera de la Sala de Hijosdaldo, en auer declarado por tal en propriedad a el dicho don Sancho, pues la nobleza de sangre passa, y se deriua en los descendientes, in infinitum.

70 ¶ *Cap. nullus Episcopus* 38. *dist. l. mulieres, C. de incolis, lib.*10. *l.*2. ibi: *Porque les viene de lueño, como heredad, l.*3. ibi: *Ca pues el linage faze que la ayā los omes, assi como herencia, tit.*21. *part.*2. Cicer. 1. *offic.* ibi: *Optima hereditas à parentibus traditur liberis, optimoque patrimonio præstantur gloria generis, & virtutis, verūque gestarum,* Bald. *in l. cum antiquiores, C. de iur. deliber. num.*8. ibi: *Quod natiuus splendor, seu nobilitas est, quæ à progenitorib⁹ seminatur in posteros.* Tiraq. *de nobil. cap.*15. *numer.*1. illic: *Descendit veluti a radice in posteros.*

 Auen-

71 ¶ Auendañ. *in dict.* verb. *Cauallero*, verſ. *Si ergo primus*, ibi: *Effectus autem nobilitatis primeva deribatur in deſcendentes, tanquam à fonte, & ille primevus videtur ſemper dare nobilitatem*, cuyas palabras trasladò Gutier. *lib. 3. practic. quaeſt. 13. à num. 86. vſque ad 88.* Matienç. *in rubr. tit. 1. lib. 5. num. 128. Recop.* illic: *Hæc enim Hiſpana nobilitas Hidalguia nuncupata eſt ius hæreditarium filiorum, & deſcendentium in infinitum*, Otalora *2. part. cap. 5. numer. 1.* Garc. *gl. 6. num. 19. & gl. 7. num. 17.* ibi: *Eſt qualitas generis à maioribus deſcendens.*

72 ¶ Robit. *conſ. 80. num. 1.* Cabed. *deciſ. 73. numer. 5. part. 1.* Azev. *in rubr. tit. 2. lib. 6. Recop. num. 64.* D. Pich. *de nobilit. num. 6.* D. Paz *de tenut. 2. part. cap. 85. nu. 150.* Eſcob. *de purit. 2 part. quaeſt. 13. §. 2. num. 27.* Fontanel. *deciſ. 228. nu. 2.* illic: *Prædicta de nobilitate tranſeunte ad deſcendentes, procedunt vſque ad mileſsimum gradum vſque in infinitum, ſi infinitas in rebus humanis conſiderari valeret.*

73 ¶ Y en terminos de Hidalguias ſemejantes, lo pone por regla Seſſe, *dict. deciſ. Arag. 6. num. 21.* illic: *Alius eſt modus probandi in proprietate Infanſioniam, & nobilitatem, veluti per caſale, ſiue ſolare, articulando in eo immemorialem poſſeſsionem nobilitatis eorum, qui in eo nati ſunt, & ſeu ab eodẽ deſcendunt: nam hoc edocto, & probata deſcendentia litigãtis ex eodẽ caſali, iudicabitur Infantio, & nobilis in proprietate.*

74 ¶ Y la meſma juſtificacion contiene en quanto a la poſſeſsion: ſupueſto tambien, que aſsi por teſtigos en la 12. pregunta de ſu inierrogatorio, como de teſtimonios, ſacados por dicho Receptor, de los libros del Ayuntamiento, deſde el año paſſado de 1585. conſta que dõn Sancho, y ſu padre, y abuelo, â eſtado, y eſtuvieron en poſſeſsion, opinion, y reputacion de tales Hijoſdalgo, reſervados de la moneda forera, y demas repartimientos, y pueſtos en los padrones por Hijoſdago, ſiendo neceſſario ſolo 20. años para poſſeſsion general.

75 ¶ *D. l. 7. & l. 8. titul. 11. lib. 2. Recopilat.* ibi: *Y de veynte años acà nunca pecharon, ni vſaron, ni acoſtrumbiarõ pechar, ni pagaron monedas, ni pechos*, Otalor. *de nobil. 2. part. 3. princip. cap. 1. num. 13.* verſ. *Nec etiam obſtat*, Garc. *de nobil. gl. 7. num. 16.* verſ. *Secundo, & gl. 20. num. 12.* & communiter Regnicolæ.

76 ¶ Et ſimiliter patet, auer cõcurrido con los otros Hijoſdalgo, y ſeruido los oficios por el Eſtado noble, *dict. l. 8.* ibi: *Que ſe junten en ſus ayuntamientos con los otros Hijoſdalgo*, Tiber. Decian. *reſponſ. 69. nu. 50. vol. 3.* ibi: *Ex poſſeſsione dignitatis, & præeminẽtia, qua nobilibus ſolis datur, probata intel-*

intelligitur, Cabed. *dict. decis.* 73. *nu.* 14. Mascard. *concl.* 1095. *num.* 3. D. Valençuel. *cons.* 90 *num.* 138. Garc. *gl.* 35. *numer.* 1. vers. *Concludit*, ibi: *Inde inferes nobilitatem probare per istos actus nobiliū, vulgo, por oficios, si adsit distinctio, & copulla illa, &c, est distinctiua*, ibi: *Reales, y concejales:* & ibi: *Y que se ajuntauan, & recte hic actus applicantur ad possessionem generalem.*

*** TERÇERO ARTICVLO. ***

77 ¶ Contra lo que dexamos fundado en los antecedẽtes, pondera la parte Fiscal, diziendo no compadecerse el pretẽder don Sancho ser Hijodalgo de sangre, y de la familia, y solar de Abbat referida, auiẽdo su madre, y tio, hermano de su padre, impetrado de su Mageſtad priuilegio de nobleza para los tres, y sus descendientes.

78 ¶ Siquidem presume el Derecho, que el que se vale de remedio extraordinario, como lo es este, no le asiste el comun y principal, de que pudiera vsar, si fuera cierto, *cap. contra morem*, vbi glos. verb. *priuilegio*, 100. *dist.* vulgaris *l. vnic. C. de thesaur. lib.* 10. *l.* 1. *ff. ad municip. l. Imperatores, ff. de priuil. credit.* Escobar *de ratiocin. cap.* 6. *num.* 29. *in fin.* Surd. *decis.* 173. *num.* 18. *& cons.* 215. *num.* 23. *& cons.* 298. *num.* 26. Gratian. *cap.* 617. *n.* 25. D. Amay. *in d. l. vnic. C. de thesaur. n. fin.*

79 ¶ Y el que gana rescripto de legitimacion, juzgase por no legitimo, *l.* 2. *C. de iur. aur. annul.* vbi Bald. *num.* 2. Castrens. *in l. decem, num.* 4. *ff. de verb. oblig.* Mascard. *concl.* 883. *num.* 1. Patian. *de prob. lib.* 1. *cap.* 22. *n.* 33.

80 ¶ Et in puncto del que le consigue de Hidalguia, denota no ser noble de sangre, Otalor. 4. *part. princ. cap.* 3. *num.* 3. Garci. *de nobil. glos.* 1. §. 1. *n.* 56.

81 ¶ Præsertim en nuestro caso, en quanto a la possession, porque si estuviera en ella, el padre de don Sancho era preciso gozasse de la mesma D. Maria Rodriguez de Auila su madre en el tiempo de la viudez.

82 ¶ *L. mulieres* 13. *C. de dignit. lib.* 12. *l. fœminæ, ff. de Senator. l. filius, §. viduam, ff. ad municip. l. Decuriones, ff. de Decurion. l. vlt. C. de bon. matern. l. fin. C. de incol. libr.* 10. Bart. *in l. fin. num.* 2. *C. de verb. sign.* Barbos. *in l. quia tale, nu.* 25. *ff. solut. matr.* Caucedo *decis.* 98. *p.* 1. *à n.* 1.

83 ¶ De nuestro Reyno *l.* 7. *tit.* 2. *part.* 4. *l.* 25. *tit.* 11. *lib.* 2. *l.* 2. *tit.* 20. *lib.* 5. *l.* 18. *tit.* 14. *lib.* 6. *Recop.* Burg. de Paz *in proœm. ll. Taur. à num.* 6. Pinel. *in dict. l. fin. num.* 4. *C. de bon. matern.* Otalor. 5. *part. cap.* 8. *à num.* 1. Garc. *glos.* 1. §. 1. *nu.* 4. Azeued. *in l.* 9, *tit.* 11. *lib.* 2. *n.* 6.

84 ¶ Idemque erit de Bartolome Sãchez Abbat su tio, auiendo

auiendo los dos en la narratiua dicho: *Que por descuydo algunos ascendientes dexaron de gozar de las preeminencias de Hijosdalgo*, q̃ juzgandolos como testigos, fuera numero suficiente el de dos contra la possession del pretendiente.

85 ¶ *L. vbi numerus, ff. de test. lib. cap. nouit de iudic. cap. cum esset, cap. relatum el* 1. *de testament. cap. in omni de test. lib. l.* 32. *tit.* 16. *part.* 3. Anton. Gom. *in l.* 3. *Taur. n.* 24.

86 ¶ A diferencia de los que litigaren, que por lo menos necessitan de tres, por vencer con el vno mas la presuncion que assiste a el Real patrimonio contra la nobleza, veluti cum Ias. *in l. sciendum, ff. de verb. obligat. num.* 10. Decio *cons.* 175. *num.* 3. Auendañ. *in diction.* verbo, *costumbre*, & alijs Garcia *de nobil. glos.* 2. §. 1. *n.* 38.

87 ¶ Verùm sin embargo respondemos multipliciter, & concludenter, con los medios, y fundamentos que se siguen.

88 ¶ El primero, porque no consta que la madre y tio diessen poder, ò memorial firmado de sus nombres para impetrar estas gracias con la narratiua que enunciarian, deuiendo verificarse, segun la mas recebida sentencia, como en terminos, ex *l. omnium* 19. *in fin. C. de testam.* ibi: *Cum oblatas preces secundum voluntatem defuncti, idoneis possit testibus approbare.*

89 ¶ Tenent Marin. Freci. *de subfeud. lib.* 2. *in* 1. *Authent. q.* 24. vbi inquit; *fuisse decisum in S. C. ex verbis priuilegij, quibus asseritur fuisse supplicatũ pro parte. Petri, non probari Petrum supplicasse, cum verba assertiua non probent, nisi aliunde constet.* Antenel. Amat. *cons.* 1. *nu.* 18. & 19. Paschal. *de viri.* 2. *part. cap.* 4. *num.* 273. Noguer. *alleg.* 39. *numer.* 34. & 35. Dom. Salg. *in labyrint. p.* 1. *cap.* 39. *à nu.* 11. *cum seqq.*

90 ¶ El segundo, porque quando faltasse el antecedente, es cierto que el hecho, ò confession de los dos, aunque tuuieran poder: y lo que mas es, fuessen tutores, ò curadores de don Sancho, nullum illi præiudicium afferrent.

91 ¶ *L. certum, §. sed an ipsos. ff. de confess.* ibi: *Sed an ipsos procuratores, vel tutores, vel curatores fateri sufficiat, & non puto sufficere*, vbi DD. Paul. Castrens. *in l. non solum, num.* 2. *ff. de procur.* Felin. *in cap.* 1. *num.* 14. *vt lit. non contestat.* Alexand. *cons.* 8. *lib.* 3. *n.* 17. Belam. *decis.* 104. *factum, seu confessio, num.* 3. Alex. Ludouis. *decis.* 407. *num.* 3. & 460. *numer.* 4. Dom. Castill. *lib.* 5. *cap.* 107. *num.* 48.

92 ¶ El tercero, & magni momenti, porquè licet fueran partes para pedir este indulto, gracia, ò rescripto en nombre de don Sancho, adhuc, no auiendo jamas requerido a los Concejos con él para que lo obseruassen (como consta de las diligen

cias

cias hechas por mandado de la Sala, assi de testigos que se examinaron, como buscando los archiuos que se abrieron, y libros que se visitaron, y se miraron, donde se hallaron privilegios de otras personas) de ninguna manera le deuiera obstar en cosa alguna, siquidem pudieron arrepentirse de auerlo pedido, y reconocer no necessitauan del.

93 ¶ Texto es en mi sentir expresso, q̃ no he visto ponderado para el caso, por Doctor alguno la *l. forma* 4. §. *fin. ff. de censibus*, ibi: *Si quis veniam petierit, vt censum sibi emendare permittatur, de inde post hoc impetratum cognouerit se non debuisse hoc petere quia res emendationem non desiderabat, nullum ei præiudicium, ex eo quod petijt, vt censum emendaret, fore sæpissimè rescriptum est.*

94 ¶ Siquidem, para induzir argumento, ò presunciõ contraria, necessum est produzirlo en juyzio, ò valerse del, sicuti supponit Bald. *in dict. l.* 2. *C. de iur. aureor. anul. num.* 2. ibi: *Item nota, quod qui producit instrumentum legitimationis, ex hoc probat se illegitimè natum.* Otalor. 4. *p. pr. c.* 3. *n.* 3.

95 ¶ El quarto, quando fuera el mesmo don Sancho quien huviesse pedido esta gracia: y lo q̃ mas es, en la narrativa confessara alguna cosa contra su nobleza de sangre, ò diera diversos ascendientes (que ni vno, ni otro hizo) todauia no pudiera perjudicar â su verdadera filiacion, origen, y familia.

96 ¶ Porque las confessiones solo dañan en lo que pende de hecho propio de los que las hazen; no empero en las cosas que prouienen de la mesma naturaleza, como el ser vno hijo, nieto, ô descendiente de otro, ò de tal linage, casa, ô generaciõ, por estar la verdad en contrario.

97 ¶ *L. confessionibus* 14. & *l. si is quiseq.* §. *fin.* illic: *In totum autem confessiones ita ratæ sunt, si id quod in confessione venit, & ius & natura recipere potest, ff. de interrogat. action. l. assumptio, ff. ad municip. l. illicitas, §. veritas, ff. de offic. Præsid. l. cum falsa, C. de iur. & facti ignor.* Roman. *cons.* 520. *num.* 10. Gratian. *cap.* 501. *n.* 18. *lib.* 3. Surd. *cons.* 5. *n.* 42. ibi: *Secundo respondetur, quod confessio tunc nocet quando continet factum, quod à potestate pendet confitentis, aliàs non: & confessio repugnans veritati, neque ipsi confitenti præiudicat;* & ex alijs iuribus ad casum infra referendis.

98 ¶ El quinto, auer el tio, y madre de dõ Sancho, tratado de ganar dichos rescriptos, bien manifiesta que lo hizieron aconsejados de algun oficial de los de la comission del señor dõ Fernando Ramirez Fariña, quando passò por aquella tierra con la facultad que de su Magestad lleuaua, pareciendoles q̃ por este medio se escusauan de litigar pleyto sobre su Hidalguia, tan dilatado y costoso como estos lo son, y mas auiendo de passar de

necessidad al Reyno de Aragon, que era su origen, como aora lo han hecho.

99 ¶ Y tambien tendrian pareceres de Abogados que les afirmassen, q̃ ellos, y sus descendiẽtes quedauan comprehendidos en los estatutos que piden nobleza, entendiendolos in potiori significato, iuxta *l.1.§.qui in perpetuum, ff. si ager vectig. vel emph.pet.* Glos. vbi Bart. *in l. quid si nepotes de testam. tutel.* Castrens. *cons.22.num.2.libr.2.* Alex. *cons.82. vol.1.* Bon. de Curt. *in tract. de nobil. part.3.num.179.* Tiraquel. *eod. tractat. cap.6. sub num.2.* Tiber. Decian. *cons.66.num.1. vol.3.* Narbon. *in l.14.tit.2.lib.6. Recop. num.24.* Mastril. *lib.3. de magistrat. cap.10. num.107.* Otalor. 4. *part. princip. cap.1. num.1.* Garc. *gloss.1.§.1. numer.10.* Azeued. *in proœm. titul.2. libr.6. Recopi. num.48. cum seqq.*

100 ¶ Et quod magis est, podian sin embarazo obtener Abitos de las Ordenes Militares, como absolutamente lo lleuan D. Menchac. *de success. creat. lib.3.§.30. part.3. in repet. §. imputari, num.290 in fin.* Garcia *de nobil. gl.ss.1.§.1.n.50.* Ciriac. *lib.1. controu. contr.21. num.42.* Gutierr. *lib.4. practic. quæst.7. num.16.* Azeued. *in l.1. titul.1. lib.6. Recop. num.58. in fin.* D. Perez de Lara *de anniuers. & cap. lib.2. cap.4. nu.104.* Girond. *de priuileg. explicat. num.829.* August. Barbos. *tract. vari. appell.164. verb. Nobilis, n 4.*

101 ¶ Y que quando la concession es amplia (sicuti in præsenti) para gozar de las preeminencias de los nobles de España, tiene lo mismo, ex *noue.78.c.1.* ibi: *Eius virtute hæc omnia consequantur, & nouel.74. seù Auth. quib. modis natu. effic. legi.* ibi: *Nihil a legitimis filijs differentes,* & Bart. *in l.1. de leg. 1. num.3.* & alijs D. Amaya *in l.2. C. si seru. aut libert. ad Decurio. aspir. lib.10. num.72. & 73* illumque nouiter refert Augustin. Barbos. *post tract. de pension. vot.23. n.14. & 15.*

102 ¶ El 6. & maximi momenti, porque auiendo el Principe hecho esta merced en la forma referida, no por esso quedaron perjudicados en la nobleza de sangre, que por su origen y naturaleza primitiua tenian, y auian heredado de sus mayores, de que aora se valen, no; antes, si, la conservan integra, y sin diminucion.

103 ¶ Lo vno, por auer sido para mayor aumento suyo, como lo refieren las palabras de los rescriptos, *l.1.§. sed videndum, ff. de success. edict. l. creditores 12.§. Papinianus, ff. qui potior. in pign. habeant. l.1. C. de consulibus, l.3. C. de dignitat. lib.12. l. eos, C. de excusation. mun. lib.10. l. per adoptionem, ff. de adoption.* ibi: *Per adoptionem dignitas non minuitur, sed augetur, l. Senatores, ff. de Senator.* ibi: *Adiectionem potius de*

disse,

disse, quam permutare videtur, l. falsa, §. 1. ff. de condition. & demonstr. ibi: *Honor eius auctus est, non conditio mutata.*

104 ¶ Multa ad casum congerunt Tiraquel. *de nobilit. cap. 6. num.* 48. Rebuff. *de priuileg. scholar. priuileg.* 130. *num.* 2. Dom. Valenç. Velazquez *cons.* 94. *à num.* 50. Fabr. *lib. 1. tit. 3. C. diffin. 13. num. 7.* Surd. *cons. 59. num.* 10. vbi inquit: *Quod dignitas addita eximit ab oneribus, sed non ab honoribus, quia augmentum non decrementum à dignitate sequitur,* Sarabi. *de iurisdict. in adiunt. quæst.* 21. *num.* 23. Niger. Cyriac. *tom. 2. controuers.* 201. *à n.* 124. *cum seqq.* videndus.

105 ¶ Y lo otro, porque no auia de retorcerse en su odio, y perjuyzio, quando la mente, è intencion fue de hazerles todo fauor, *l. Diuus 24. ff. de testam. milit. l. nulla iuris ratio 24. ff. de legibus, l. quod fauore, C. eodem, cap. quod ob gratiam 61. de reg. iur. in 6.* elegans text. *in l. hac saluberrima 2. C. de præpos. agent. in reb. lib.* 12. ibi: *Cum per absurdum, perque temerarium sit, hanc nostræ liberalitatem pietatis, quemquam astuta interpretatione, non ad augmentum anteriorum priuilegiorũ, sed diminutionem conuertere concedi.* Angel. *in dict. l. Diuus, in fin.* Surd. *decis. 195. num. 5. & cons. 156. n. 23.* Giurb. *in consuet. Messan. cap. 14. glos. 2. num. 4.* Gratian. *decept. 651. n. 71. & 665. n. 20.* Mantic. *de tacit. lib. 2. tit. 12. nu. 27.* Cirac. *lib. 2. contro. 201. n. 123.*

106 ¶ En terminos indiuiduales tocan el punto, y lo resuelven a fauor desta parte Mier. *de maior. 3. part. quæst. 16. num. 32. in fin.* illic: *Infertur etiam ex superioribus alia singularis conclusio, quod si nobilis ex genere vadat ad Regem, & ab illo impetret facultatem nobilitatis, quæ eidem ex genere cõpetebat; de qua nobilitate constat, vel ex relatione Regis, vel per alias legitimas, & veras probationes, dici non potest nobilis ex priuilegio, sed nobilis de genere, quod in praxi est vtile, & necessarium.*

107 ¶ Olea *de ces. iur. tit. 6. quæst. 7. num. 7.* ibi: *Quibus proximum est, quod si quis obtineat priuilegium nobilitatis, non ex hoc videtur impetrantem non esse nobilem; imò conseruat nobilitatem sanguinis, quam ante priuilegium habebat.* Et prosequitur por muchos numeros, y autoridades.

108 ¶ Eleganter don Fernando Matute de Azeuedo, *disquisit. lega. disqui.* 46. vbi in fortiori casu inquit in hęc verba; *Hoc stante de necesse intelligendũ est, quod per dictam scripturam prima illa causa nobilitatis, quam D. Rex asserit dictũ N. habuisse, prout verè habuit, consideranda, & attendenda est, qualis nobilitas verè permansit in dictũ N. & in eius descendentes: quia dicta scriptura nõ fuit eis mutata, neque mutari*

tari potuit qualitas, conditio, seù status, quæ per naturam habebant, & ratione, in cuius possessione erant, sed etiam per ipsam scripturam, & ratione maioris notorietatis, quæ ex assertione Regis emanauit circa nobilitatem d. N. honor eius maxime augeri potuit, prout in simili dixit text. in l. per adoptionẽ, ff. de adoption. l. falsa demonstratio, §. 1. ff. de condition. & demonstration.

109 ¶ Denique no son contrarios a esta resolucion Iuã Garcia, y Otalora, de quien nos opusimos supr. n. 80.

110 ¶ Porque Garcia, *glos.* 1. §. 1. tratando de la diuersidad de priuilegios, y sus efectos, haze mencion de la Caualleria de espuela dorada, que presupone nobleza de sangre, en quien se le concede hasta el n. 55.

111 ¶ Luego trata de la segunda que se dâ merè Principis voluntate, por las leyes 1. & 4. *tit.* 1. *lib.* 6. *Reco.* assi à *Hijosdalgo*, como a los que no lo son; pero si el que la consiguio, ò sus descendientes, no valiendose del priuilegio, quisieren litigar por su nobleza de sangre, que dixeren les assiste, concluye *dict. num.* 55. *in medio*, illic: *El que huuiere està Caualleria, si fuere pechero, peche: y si el que la tiene, aliàs pretende ser Hijodalgo de sangre, que sera oydo, y podrà prouar su Hidalguia de sangre, antes de la Caualleria, porque ex dispositione dict. l. 4. constat ad oculum, que se puede dar esta Caualleria à pecheros, y à Hidalgos, & hoc vidi ex facto agitatum in causa quadam de vn Almaguer de Alcala de Henares.* Con que viene a resolver a fauor de nuestro sentir.

112 ¶ Y lo que despues *num.* 56. pone, que es el tercero genero de priuilegios de los Caualleros Pardos, a fuer de Leon, *que se concede a qualquiera que mantuuiere cauallos, y armas para ir en Hueste, lo qual prueua pecheria por presuncion de derecho*, que son palabras formales suyas, no conviene a nuestra especie, y caso presente. Y ademas lo viene a dexar en sola presuncion, no cerrando la puerta â prouança en contrario.

113 ¶ Otalor. 4. *p. prin. c.* 3. *per totum*, trata el punto, y lo que siente n. 3. es, que en vn mesmo tiempo y juyzio no puede intentarse demanda de Hidalguia de sangre, y de priuilegio, por ser incompatibles, assi en quanto a la jurisdiccion, por tocar el conocimiento sobre la observancia de los priuilegios a la Sala de señores Oydores, y el de sangre a la de Hijosdalgo en primera instancia, como por la repugnancia, que entre si tienen ambos derechos.

114 ¶ Mas no niega que dexado el vno, pueda valerse del otro; antes, si, lo afirma *num.* 5. y queda con esta sentencia, y lo confirma mas, quando ni presenta priuilegio, ni ha vsado del

el

el litigante, ni lo alegā por excepcion.

115 ¶ Et licèt Otalora no refiriô los textos que comprueuan ſu ſentir, en quanto a que puede apartarſe del priuilegio y vſar del derecho de ſangre, ſin denegarle el audiencia, antes, ſi, le deuen admitir ſus defenſas, y prouanças, ſon conocidos.

116 ¶ Videlicèt la *l.8.ff.de bon. libert.* ibi: *Si vero non habuit effectum petitio eius, dico non impediri quominùs adiubetur. Quinimò, & ſi adiit quaſi ex debita portione inſtitutus, mox apparuit minorē partem, quam ſperauit accepiſſe; æquiſſimum eſt admitti eum ad ſuum auxilium.*

117 ¶ *L.bouem 43.§.ſi ſub conditione, vbi gloſſa,* verbo, *iterum agi, ff.de ædilit. edicto,* ibi: *Nota iterum agi, ſi primo fuit incompetens actio propoſita, l.ſ.d ſi* 11*.§.ſed ſi, vbi gloſ.* verb. *ſupereſt actio, ff.de inſtit.action.* ibi: *Collige ergo, quod ſi quis ineptam actionem proponat, amitit intentionem, ſed aliā debet proponere meliorem.*

118 ¶ Y lo miſmo procede para que no obſte la coſa juzgada, *l.ſi mater, §.eandem, & §.ſi quis,* ibi: *Si quis autē fundum petat ſuum eſſe, eo quod Titius eum ſibi tradiderit, ſi poſtea alia ex cauſa petat, cauſa adiecta nō debet ſubmoueri exceptione.* Vbi Bart. & communiter Doctores, *l.grege, §.ſi ſub conditione, ff.eodem.*

119 ¶ Probatur ex *l.25.tit.2.part.3.* ibi: *La ſegunda, porque ſi acaecieſſe que el demandado non prueue aquella razō que puſo en la demanda, porque dezia, que era ſuya, que la pueda deſpues demandar por otra razon, ſi lo ouiere, è no le embargarà el primer juyzio que fue dado contra el, ſobre aquella coſa miſma.*

120 ¶ Con que no viene a tener don Sancho ley, Doctor, autoridad, ni razon que pueda impedir ſu intento, que por tātos, y tan concluyentes medios de teſtigos, e inſtrumentos ha verificado.

121 ¶ El 7. fundamento, y que ſervirà de ſatisfacion a la opoſicion que de contrario ſe haze, en quāto a la *poſſeſſion* de eſta hidalguia, diziendo, que por la narratiua de la ſuplica afirmaron Bartolome Schez Abbat, y D. Maria Rodriguez de Auila, ſe auia perdido, y que vienen a ſer dos teſtigos conformes, a que ſe ha de eſtar, ſupra, *num.* 84. conſiſte.

122 ¶ Tùm, en que lo puntual de la ſuplica fue referir la aſcendencia haſta el quarto abuelo del vno, y tercero del otro, *y como fueron Hijoſdalgo, auidos, y tenidos por tales, y què por auerſe quedado en aquellos lugares, por deſcuydo ſuyo dexaron de gozar de las preeminencias de Hijoſdalgo.* No empero confeſſarō, que ellos, ni ſus padres, ni abuelos no eſtuvieſſen en poſ-

123 ¶ Tûm, porque todos los testigos que les alcança ron a conocer, afirman con juramento lo contrario, y auerlos visto *reseruar, y sus casas de los repartimientos, y pechos*, que es el medio principal, y forma que nuestras leyes Reales dieron para la prouança, videlicèt la 7. *&* 8. *tit.* 11. *lib.* 2. *Recopilationis*, & quæ diximus *num.* 74.

124 ¶ Que aunque fueran cobradores singulares, cada vno de su tiempo, como concluyeran entre todos los veynte años de la ley, cumplieran con su tenor, veluti ex Speculat. Alex. Angel. Bald. Decio. & alijs Garcia, *gloss.* 2. §. 1. *num.* 34. *in med.* ibi: *Quia nobilitas probata ex actibus singularibus rectè probata intelligitur, quando actus sunt plures, qui enim dicit abhinc quinquaginta annos avum tuum nobilem reputatũ, quia se ipso exactore, & quæstore, tributorum bis, ac ter non fuerit exactum: accendente altero, tertio, ac quarto teste, qui idem asserant, scilicèt se exactoribus, nec ab avo, nec à parente fuisse tributum plebeium exactum, cum ipsi ab alijs exegerint, nobilitas certè probata est, transactis inter has exactiones viginti annis, ex dispositione nostræ legis, & quotidie recipitur in foro hæc probatio, &c.*

125 ¶ Tûm, porque convienen con estas deposiciones las partidas que se sacaron de los libros del Ayuntamiento (en virtud de prouision de su Magestad, por el Recetor de la Chãcilleria) donde desde el año de 1585. el abuelo, y padre de D. Sancho, y el susodicho hasta el de 54. que se puso la demanda, fueron nombrados Alcaldes, y oficiales por el Estado noble.

126 ¶ Cuyas matriculas ya se conoce ser la mayor prouança que el Derecho tiene, para presumir a fauor del que se halla en ellas con la calidad que esta puesto, *gloss. ordin. in l.* 3. *C. de offic. Mast. milit.* Bart. *in l. Titia textores, num.* 2. *ff. de legat.* 11. Otalora *de nobilitate,* 3. *part. princ. cap.* 4. *num.* 1. Ioannes Garcia *de nobilit. gloss.* 4. *à num.* 7. Alexand. Trentacinq. *lib.* 2. *variar. resolut.* 2. *per totam, præcipuè num.* 3. Gratian. *decis. Marchiæ* 198. *num.* 24. Nicol. Genua *de scriptur. priuat. libr.* 4. *q.* 3. Narbon. *ad* 3. *part. Recopilat. in l.* 20. *tit.* 1. *lib.* 4. *num.* 10. Noguer. *allegat.* 38. *n.* 42. Sesse *decis.* 143. *n.* 9.

127 ¶ Y tanto, que dixo Garcia *in dict. gloss.* 4. *à n.* 12. ibi: *Vnde in casu, in quo fiscalis no tenga contra vno mas de la presumpcion del Derecho, ni el Hijodalgo tenga mas que matriculas interpoladas por tiempo de veynte años en las tres personas, existimo satisfactum huic nostræ legi ex ea ratione, quia illo casu præsumptio matriculæ est fortior, propter quasi possessionem, quam secum affert.*

128 ¶ Tûm, porque segun estos supuestos, y medios

de prouança, no parece que la palabra, illic: *Algunos dexaron de gozar*, correspondiò al padre, y abuelo de don Sancho, no, cuya possessión con la suya, de dichos veynte años, es concluyẽte, para obtener en ella, *dict. l. 7. & 8. tit. 11. lib. 2. Recopilationis*, & alijs iuribus adductis supra, *à n. 74. cum seqq.*

129 ¶ Y que el auerlo dicho, seria para dar motiuo a la impetraciõ, ò por relacion q̃ tendrían de otro ascẽdiente de grado mas superior, a quien no auian alcançado a conocer. Conque no siendo cosa que consistia en hecho suyo, vino a ser error que se demuestra por estar la verdad en contrario; *dict. l. in confessionibus, cum l. sequenti, ff. de interrogat. action.* Roman. *cons.* 520 *num.* 10. Surd. *dict. cons.* 5. *num.* 42. & alij congesti supr. *n.* 97.

130 ¶ Tûm; porque menos se pueden considerar como testigos tio, y madre, por las relaciones que hizierõ, ibi: *Algunos dexaron de gozar*, pues para tenerse por tales, es precisso, e inescusable el juramento, sin el qual no merecen credito, *l. testium*, & ibi glossa, verb. *Sacramenti, l. ius iurandi, l. si quando & l. solam, in fine, C. de testibus, cap. nuper, cap. de testibus, cap. tuis quæstionibus, cap. fraternitatis in fine, extra de testibus, capit. hortamur 3. quæst. 9. cap. in primis*, vers. *Deinde 2. quæst. 1. cap. si testes, in fine.* vers. *Ius iurandi.* & ibi glos. 4. *quæst.* 3. *l.* 23. *tit.* 16. *part.* 3. *vers. Otro si dezimos.* Ex quam plurimis Farinat. *de testib. q. 74. à n.* 1.

131 ¶ Tùm, porque auiendo desta parte tantos testigos como se han examinado, quando huviera algunos fiscales, se deuiera estar a los del litigante, por el excesso, en el *numero l. 3. §. 1. in medio*, ibi: *Alias numerus testium*, & ibi Glossa, *ff. de testibus, cap. in nostra*, vbi Glossa. verb. *aduersa, eodem tit. l.* 40. *tit.* 16. *part.* 3. Gloss. *in cap. si testes* 4. *quæst.* 3, verbo, *eorum*, ibi: *Vbi ergo contrarij sunt testes, semper testimonium plurium præualebit, cap. licèt causam, de probationib.* vers. *Ex præmissis.* Iasson *in l. 2. §. creditum, ff. si certum petatur.* Mascard. *conclus.* 1199. *à num.* 64. Parlador. *rer. quotidianar. lib.* 1. *quæst.* 9. *num.* 2. D. Valençuela *cons.* 100. *num.* 147. & in puncto D. Perez de Lara *de anniuersar. libr. 2. cap. 4. nu.* 74. ibi: *Licet sint aliqui testes deponentes contra nobilem, dicentes eum plebeium, statur maiori numero, & sic obtinet executoriam.*

132 ¶ Y mas quando les asisten los instrumentos, y presumpciones totiès repetidas, que hazen la causa manifiesta, ex congestis supra, *num.* 43. & contra fiscum, *l. non puto, ff. de iure fisc.* D. Couarruv. 1. *variar. cap.* 16. *num.* 1. Garcia *de nobilitate, glossa* 25. *num. fin.* ibi: *Ideò illi testes præualent, qui pluribus adminiculis fulciuntur, & recurrendum est ad notata in cap. in præsentia, de probation. de numero testium, authoritate, ætate*

ratione, instrumentis, ac præsumptiones iuris, & alia iuris adminicula.

133 ¶ Tûm, porque hasta aora no se han presentado las diligencias, auiendose hecho en la forma ordinaria, y en las q̃ vltimamente se cometieron al Receptor, todos los testigos què examinò concluyen a fauor de don Sancho, y deuen perjudicar tābien a el Real Patrimonio, vt in casu animadvertunt Gratian. *discept. cap.* 468. *num.* 43. D. Ioan, de Escobar *de puritate, & nobilit. proband. q. 9. §. 1. de arbitr. iudic. à n.* 34.

134 ¶ El octauo fundamento, y que serà apoyo principal, assi de la possessiō, como para la propiedad desta hidalguia consiste.

135 ¶ En que siendo constante, y sin controuersia, que don Sancho Abbat, Catalan, es Hijodalgo de sangre de Casal infançonada, y solar antiquissima de nobles, de immemorial tiēpo acà, por medio de la ascendencia legitima q̃ tiene verificada, como lo mostramos en el primero, y segundo articulo, sin cosa que lo impida, ni turbe.

136 ¶ Aunque su tio, y madre huviessen afirmado totalmente lo cōtrario: & licet su propio padre tambien lo hiziesse, y ganado priuilegio, y en comprouacion llegasse a obrar, ò pechando llanamente, y hecho, y confessado, quanto pueda adelantar la imaginaciō: adhuc por ser la nobleza derechos que prouienen de la misma naturaleza, y generacion del susodicho, de ninguna manera le perjudicara, por ser immutables, è invariables.

137 ¶ Son textos conocidos, *l. diui fratres, ff. de iure patron. l. Paulus, ff. de bonis libert. l. mancipatus, §. fin. ff. de Senatoribus, l. 2. §. in filijs, & §. nullum, ff. de Decur. onib. l. 1. C. de liber. causa*, ibi: *Quia factum tuum filijs obesse non debet, l. liberos, C. eodem, l. 3. ff. de interdict. & releg.* ibi: *Quæ verò non a patre, sed à genere, à ciuitate, à rerum natura tribuerentur, ea manere eis incolumia.* Et infra, ibi: *Non enim hæc patrem, sed maiores eius ei dedisse, l. 3. tit. 21. part. 2*

138 ¶ En terminos de nobleza Tiraquel. *cap.* 35. *n.* 4. Geron. Ossorio *lib. 1. de nobilitate, cap.* 4. ibi: *Veram nobilitatem esse de maioribus, eamque nunquam loco dimoueri.* Et postea illic: *Vnde ista naturalis sanguinis nobilitas nunquam mutatur, neque perditur: iura enim ista sanguinis subinde natura perpetua sunt. l. iura sanguinis. ff. de regul. iuris.*

139 Valdês *de dignitate Regum, cap. 15. part. 1. nu. 1.* ibi: *Et cum duo in statu hominum sint gradus, nobilium, & plebeiorum, ita duplex nobilitatis diuisio, alia qua nascimur, qua*

quæ generis, & sanguinis dicitur cum sit à natura data, non à nobis quæsita, quæ mutari non potest iure aliquo.

140 ¶ Auendaño *in dictionar.* verb. *Caualleros*, vers. *Si ergo primus*. Otalor *de nobilitate, 2. part, 3. princip. cap. 9. à num. 7. cum seqq.* Garcia *glossa 6. à num.* 42. D. Valenç. *cons.* 90 *num.* 164. Riccio *collectan.* 613. *ad medium.* Fabio de Anna *cōsil.* 17. *num.* 2. Gutierrez 3. *practicar. quæst.* 13. *à numer.* 89. & *quæst.* 14. *num.* 140. Francisc. de Prætis *cons.* 39. *num.* 33. Narbona *in l.* 14. *tit.* 2. *lib.* 6. *gloss.* 1. *à num.* 90. Moreno de Vargas, *discurs.* 2. *num.* 12. D. Francisc. Geronim. de Leon *decis.* 9. *à numer.* 27. *part.* 3.

141 ¶ Y en Aragon Sesse *decis.* 6. *à num.* 31. ibi: *Istud autem sumitur à maioribus, & ab ipso genere, & Casali, quasi successione naturali, quæ nobilitas nullo tempore amittitur, neque triginta, neque quadraginta annis, etiam si toto tēpore interueniant actus contrarij contributionum, est enim ius naturale, perpetuum, & immutabile. Unde si genus à nobilibus ducis, pater verò, avus, & proavus contributiones fecerint, nihil tibi nocebit.*

142 ¶ Tûm, y lo que mas es, quando el propio litigante hiziera, ò confessara lo que dexamos propuesto en las personas de sus padres, y tio; tampoco pudiera obstar a el nacimiento, y propiedad de la hidalguia, que no consistia en su afirmar, ò negar, sino en la verdad de el origen de su sangre, *l. neque si volens*, ibi: *Neque si volens scripsisses te seruum esse, non liberum, præiudicium iuri tuo aliquod compares, quanto nunc magis, cum eā scripturam dare compulsum te esse testaris.*

143 ¶ Facit etiam *l. parentes* 22. illic: *Parentes natales, non confessio assignat. Quapropter si ex ancilla nata, post ad libertatem manumissa peruenisti: te seruam professa, velut ex ancilla altera natā, huiusmodi simulatione, vel errore quæsitam manumissione libertatem amittere minime potuisti, cum serui nascantur ratione certa, non confessione constituantur. Et l. interrogatam* 24. *C. de liber. causa*, ibi: *Interrogatam, & professam apud acta se esse ancillam, huiusmodi factum defensionem libertatis non excludit.*

144 ¶ Optimus textus *in l. qui conditioni, C. de ijs qui sponte mun. public. subeunt. lib.* 10. ibi: *Qui conditioni non obnoxius curiali, quemlibet honorem, vel munus voluntate propria in quacumque gesserit ciuitate, nullum præiudicium circa fortunam suam, statumque sustineat; sed tam ipse, quam liberi eius, & qui ex ijs in posterum procreandi sunt ab omni huiusmodi nexū cum suis facultatibus liberi, alienique permaneant.*

145 ¶ Dom. Valençuela *dict. cons.* 90. *à numer.* 89.

Otalorā 2, *part.*3 *princip.dict.cap.*9.*num.*13.Garcia *glos.*6.*n.*43.Sesse *dict.decis.*6.*num.*30.Gutierrez,3.*practicar.quæst.*13.*à num.*89.*& quæst.*14.*nu.*140.Fab.Dan. *cons.*17.*in propria causa,num.*22.Amescua *de potestate in se ipsum, lib.*2.*cap.*23.*num.*25.&alij congesti à Escobar *de puritate,*2.*part.quæst.*6.§.2.*à num.*7.*cum seqq.*

146 ¶ Resolucion calificada por la nueua prematica del año de 23.y a ley recopilada, quæ est 35.*tit.*7.*libr.*1.*Recopilationis,cap.*7.ibi: *Y porque en algunos Consejos, y Tribunales, particularmente en el de la Inquisicion, se entiende, que algunas personas que fueron llamadas a ellos, preguntados de si mismos, y de su calidad, confessaron algunas cosas que no fueron ciertas, ni tuvieron causa, ni razon para ello: y estas tales confessiones han perjudicado a sus descendientes, siendo assi, que si se prouasse lo contrario de lo que contienen, no pueden perjudicar, porque la verdad no se muda por sola la voluntad, &c.*

147 ¶ Quam explicat latê, & doctè Escobar *de puritate,*2.*part.quæst.*6. Donde en el principio refiere dichas palabras, y en la glossa 2.*per totam,*con muchos textos, y Doctores autoriza esta sentencia, assi en el punto de la limpieza, como en el de la nobleza, in quo versamur, precipuè *à n.*8.*cum seqq.*

148 ¶ Et tandèm, aunque huviera por escritura, pacto, y convencion expressa, renunciado estos derechos, y obligadose a no valerse dellos, sino del que se le concediera por priuilegio, tampoco le ofendiera en manera alguna, *l.ius agnationis ff.de pactis,*ibi: *Ius autem agnationis non potest pacto repudiari, non magis, quam vt quis dicat, non vult liberum esse, Iuliani sententia est.L.*34.*tit.*37.*part.*7.ibi: *E dixeron otro si, que el derecho del parentesco que à vn ome con otro, por razon de sangre, que no se puede toller por postura, nin por ley.*

149 ¶ Gregor.Lopez *in dict.l.part.* verbo, *de sangre,*D.Couarruv.*in cap.quamuis pactum,* 2.*part. numer.*5.*de pactis in*6.Horosco *in dict.l.ius agnationis,num.*4.*ff.de pact.* Garcia *dict.glossa*6.*num.*43.ibi: *Nec solum ius agnationis, quod maximè inspicitur in hac de nobilitate disputatione, verum nec ius cognationis amitti potest, l.iura sanguinis. Omnia enim hæc insunt nobis à natura, quam euertere nequeunt, neq; leges, neq; pacta, neq; conventiones, l.liberos, C.de liber.causa, vbi neque pactione mutatur conditio.*& passim Doctores.

150 ¶ El nono, y vltimo, porque si con los fundamentos antecedentes que dexamos prouados, con supuesto de que aunque don Sancho ganasse priuilegio, y vsasse del, ô su padre, y ascendientes, y se allanassen a pechar voluntariamente, o por conuencion renunciasse el derecho de sangre con que nació, no le podia embarazar el intento de su demanda.

Quid

151 ¶ Quid dicendum, quando ni interuino en impetrar los que se han traido al pleyto, ni se ha valido dellos, y que *al tiempo de la data, su padre, y abuelo auian estado en possessiõ de Hijosdalgo, gozando de los oficios nobles, y reseruadas sus haziendas, como de tales*. La qual passò, y se continuò en èl, *ex l. si eius, C. de legitim. hæred.* y en el mismo caso Garcia *gloss. 12. nu. 16*. Sesse *decis. 3. num. 10. & 17.*

152 ¶ Y quando en la narratiua de la suplica, que se hizo, mencionaron la verdadera genealogia, hasta su quarto abuelo, q̄ fue hijo de el posseedor de la casa, y el primero que vino della; y juntamente refirieron el origen de la familia, y dixeron, *Que todos fueron auidos, y tenidos por Hijosdalgo de casa, y solar, &c.*

153 ¶ Y que lo que la gracia dispone, es, *declararlos por Hijosdalgo notorios de casa, y familia noble*, que es lo mesmo con q̄ en la verdad se hallauan, y por escusarles de letigio, pudo el Principe conseruarlos en su propio derecho, ad illud Plinij *in panegyric.* ibi: *Cæsaris esse, vt nobiles conseruet, & efficiat.* Tiraq. *de nobilit. cap. 6. num. 2.* Bart. *in l. 1. num. 64. C. de dignitat. lib. 12.*

154 ¶ Vsando de la palabra, *declaramos*, que no es cõceder de nueuo, sino manifestarlo, *l. hæredes palam, §. si quid post, ff. de testament.* illic: *Nihil de nouo dat, sed datum significat, l. ex diuerso, §. 1. de rei vendicat.* ibi: *Et iudex sententia declarauit meum esse, l. Pomponius, §. sed & eis, ff. de procurator.* illic: *Quia per sententiam non debet seruitus constitui; sed quæ est declarari*, vbi Gloss. verb. *declarari, l. 1. §. est igitur*, & ibi Glossa, verbo, *restituatur, ff. vti possid.*

155 ¶ La qual no se tiene por priuilegio, pues no le dà lo de que careciesse, sino descubre lo que tenia, bonus textus *in cap. inter dilectos, de fide instrumentor.* ibi: *Confirmari tanquã prius habita, & possessa donari, tanquam tunc tradita, & concessa.* Et postea illic: *Quod meum est, ex alia causa meum fieri nõ potest.* Gloss. *in l. si vnus, §. pactus ne peteret, ff. de pact.* ibi: *Formæ suæ reddit, l. filio quem pater, ff. de liberis, & posthum.* illic: *Quod non translatus, sed redditus videretur. Auth. quib. modis natur. effic. legitim. §. si quis non habens, collat. 7. cap. 1. per quos fiat inuestit. in vsib. fœudor.* ibi: *Qui non alienat, sed alienatum inuenit.*

156 ¶ En el propio caso con Garcia, *gloss. 1. §. 1. à nu. 51*. Otalora *3. part. cap. 6. num. 7.* vers. *Item facit.* Matute *dicta disquisit. legal. 46. à num. 2. cnm seqq.* in hæc verba:

157 ¶ *Rex vnam ex duobus rebus potest facere, scilicet, aut nouã nobilitatẽ dare, idest priuilegium, & exemptionẽ*

eius

eius ei qui non habebat, aut eum qui nobilis erat in nobilitate conseruare, & est clara, & euidens magna differentia, quæ versatur inter has duas res; quia in hac præsupponit nobilitatem, & est propria nobilitatis natiua. Illa est tantum nobilitas datiua, & in ea subiectus requiritur nobilitate egens; quæ ex directo oppositionem magnam habent. Glossa in l.manumissiones, ff. de iust. & iur. quæ expressè firmat eum, qui id, quod iam antea erat detegit, & manifestat, non posse dici facere nouã speciem, bonus textus in l.cum testamento, ff. de manumiss. testam. vbi Bal. magistralitèr ex eo notat, quod qui aliquid declarat, non id de nouo disponit, sed quid retro, & de præterito tempore fuerit, ostendit. Et sic in nostro casu, instrumentum de quo agimus, non est nobilitatis priuilegium, necnon eius concessio, sed multum differens, & in totum contrarium, quia priuilegium nobilitatis solum dicitur, quando Rex in eo dat nobilitatem ei, qui nobilitatem sanguinis non habet, vt in l.5.tit.27.p.2.

158 ¶ Ex quibus omnibus iam iam satis patet, & clarè, que pues està reconocida, y verificada la nobleza de don Sancho, y la certeza de todo lo que su demanda contiene, assi por instrumentos, y enunciaciones de otros que refieren su ascendẽcia, y origen, a quienes assiste la presumpcion de certeza; y que no se atribuirian otra diferente de la que les tocaua.

159 ¶ Sicuti in casu considerat Alexander *cons. 90. n. 22. lib. 6.* Cephal. *cons. 90. num. 24. lib. 1.* ibi: *Non enim est credẽdum, vt nemo appelletur de mea agnatione, si meus agnatus nõ sit.* Mandel. Albens. *cons. 83. num. 20. lib. 1.* illic: *Non est credẽdum, quod in dictis instrumentis, & alijs scripturis supradictis fuissent factæ enuntiationes, de quibus supra. Nisi ita se habuisset rei veritas, ideoque cum naturali ratione, & communi iudicio id per se pateat, non videtur super hoc vlterius exitandum.* Anton. Faber *C. de probation. defin. 28.*

160 ¶ Sujetandose al riesgo del delito que de ello resultara, vt notat ipsemet Alexander, *dicto cons. 90. num. 22. lib. 6* ibi: *Quia nominare me filium magni diuitis, cum non essem, & ad finem prædictum relictum, & crmen esset, l. 1. C. de mut. nomin. Nemo in dubio præsumitur verè delinquere, l. merito pro socio, & sic videtur absurditas cessare.*

161 ¶ Como por tantos testigos, como los que hã depuesto con juramento en diuersas partes. Y lo que mas es, por los de las diligencias fiscales, hechas en el juyzio ordinario por Iuez superior, que por su persona los examinò, y despues en esta instãcia de reuista, en las que de nueuo se mandaron hazer por el Rector, que todos conuienen a fauor desta parte.

162 ¶ No cabe en juyzio prudẽte, que para ganar numero

mero

mero dellos, tan exuberante, que depusieran fallamente, huviera diligencia humana, como lo consideran quasi in simili, Bald. *in l. hac consultissima, C. qui testament. facer. poss. in principio,* Craueta *cons.* 35. *num.* 19. Becc. *cons.* 78. *nu.* 21. ibi: *Facile enim cogitari potest fore, vt in tanto numero personarum falsitas non occultetur.*

163 ❡ Surd. *cons.* 132. *num.* 20. ibi: *Quod tamen facilè non est credendum, quia non est verisimile, quòd volentes talem facere in posturam illam tot personis notificauerint.* Et postea prosequitur, illic: *Fuissent enim fatui, si tam egregium facinus, fidei tot hominum commisissent; & ideò quod non est verisimile, habet imaginem falsitatis.*

164 ❡ Farinac. *cons.* 164. *part.* 2. *num.* 2. ibi: *Quarto succedit, quòd si falsitas hæc commissa fuit (prout non fuit) vtiq; in ea committenda fuerunt quatuor personæ, quod quam inverosimile sit, subornare tres homines ad falsitatem commitendam optime illustrissimi domini mei Cardinales iudicabunt, & propterea eam non esse commissam omninò præsumendum est.*

165 ❡ Quod procedit no solo en los que depusierõ de vista en lo que alcançaron en sus tiempos, verùm en los de oidas, Menoch. *de arbitrar. casu* 475. *num.* 7. ibi: *Sed facilè præsumendum non esse, quod testis dicat, se audiuisse quando nõ audiuit, cum nemo præsumatur immemor salutis æternæ.*

166 ❡ Verùm por la calidad de los tales testigos, que son las personas mas graues, autorizadas, y ricas de dichos lugares, que excluyen la sospecha de tan graue delito. Roland. *cons.* 40. *num.* 6. *lib.* 2. Ceph. *cons.* 320. *n.* 31. Bertazol. *cons.* 40. *nu.* 36. Tib. Decian. *cons.* 2. *num.* 83. *lib.* 1. Becc. *cons.* 52. *num.* 8. *lib.* 1. Farinac. *de pœnis tẽpor. quæst.* 29. *num.* 34. *& de falsitat. quæst.* 162. *num.* 172. *& quæst.* 164. *part.* 2. *num.* 12. Menoch. *lib.* 3. *præsump.* 122. *n.* 99.

167 ❡ Y assi concluimos con Baldo, *tom.* 1. *cons.* 249. *circa finem,* in hæc verba: *Septima ratio est ipsa naturalis consideratio, nam ex naturalibus inditiis veritas comprobatur, veritati enim omnia consonant, & nihil ei discrepat verum lumẽ intuenti, sed hic omnia adminicula adminiculantur Antonio; & non solum adminiculatiuè; sed etiam impressiuè, ita quod animo iudicantis non possit persuaderi contrarium, neque possit verti intellectu in oppositam conscientiam.*

*** IV. ARTICVLO. ***

168 ❡ Pidiose por la parte fiscal, que de nueuo se hiziesan diligencias, para que se auriguassen tres cosas antes de verse este pleyto en reuista, y con la contradicion que por Don Sancho se hizo, se reseruò para difinitiua.

169 ¶ Fueron, pues, la primera reconocerse si ay casa material antigua, y solar en el lugar de la Rosa, montañas de Iaca, Prouincia de Garcipollera en Aragon, por no auerse hecho vista de ojos della.

170 ¶ La segunda, para examinar mas testigos, en orden a si se vsô de las dos gracias concedidas por su Magestad.

171 ¶ Y la tercera, en quanto a la filiacion del pretendiente, desde la persona de Bartolome Sanchez Abbat su bisabuelo, hasta la del abuelo, a causa de no posseer vn Patronato q̃ instituyò.

172 ¶ Representaronse las justas causas que asisten a esta parte, para que sin hazer caso dellas, se passara a la determinacion en difinitiua, y las bolvemos a expressar, como son.

173 ¶ Tùm, que en todas instancias se recibiô la causa a prueua, no solo con el termino ordinario; pero con el de restitucion, y en reuista en el de restitucion se mandaron hazer las nueuas diligencias por el Recetor; con que no puede concederse mas termino, ni otra restitucion conforme a Derecho, *l.* 3. *C. si sæpius in integr. restit. post ol. l. 6. tit. 19. part. 6. l. 5. tit. 5. libr. 4. Recopilationis*, Gregor. *in dict. l. part. gloss.* 10. Villalob. *lit. B. num.* 78. Azeuedo *in dict. l. Regni, num.* 1. *& in l.* 3 *tit.* 8. *lib.* 4. *num.* 40. Caldas Pereyra *in l. si curatorem*, verb. *implorandum*, *n.* 33. *C. de in integr. restit.*

174 ¶ Tùm, & notatu dignum, porque auiendo el Receptor traido las vltimas diligencias, las presentô el Fiscal de su Magestad llanamente, sin pedir otras, hasta que despues de cõcluso el pleyto, mouiò el articulo sobre ellas.

175 ¶ Tùm, porque en quanto al primero de la casa, y solar, y que no se hizo vista de ojos della, se responde, no se pidiò de contrario al tiempo que se hizieron las prouanças en Aragon, y se sacaron los despachos, y prouisiones passadas por el Consejo en la forma ordinaria, y como no iva comission para ello, se omitiò esta circunstancia.

176 ¶ Tùm, porque en quanto a la vista de ojos, esta es diligencia que solo se haze, quando ay confusion, ò encuentro de prouanças, ò no consta ciertamente, aut plenè de lo que se trata, ad *l. si irruptione. § fin. ff. fin. regund. l.* 8. *tit.* 14. *part.* 3. Gratian. *disceptat. cap.* 258. *num.* 44. D. Padilla *in l.* 2. *C. de rescind. num.* 72. Hermosilla *in l.* 56. *tit.* 5. *part.* 5. *glossa* 6. *num.* 74. Matienç. *in l.* 1. *tit.* 11. *lib.* 5. *glos.* 2. *n.* 19.

177 ¶ Pero en nuestro caso, donde el litigante articulò en la nona pregunta de su interrogatorio esta casa, y solar, y familia noble, y en la dezima las armas de que han vsado los descendientes della.

Y con

178 ¶ Y con catorce testigos, vezinos, y naturales del lugar de la Rosa, y de la comarca, tiene prouado auer visto la casa, y muchos vsan de la palabra, lo material della; su antiguedad, y que en la puerta que es de canteria, y de arco, estan grauadas las armas, y algunos refieren quales son. Y entre los testigos examinados, lo està tambien el señor, y posseedor actual de dicha casa, y vn tio suyo, que es concluyentissima, y exuberante.

179 ¶ Con que sin ninguna en contrario, pedir se haga vista de ojos, para saber si ay tal casa, mas parece que es a instancia de enemigos encubiertos, quererse dilate la determinacion del pleyto, y consumir con nueuas costas, y gastos a el litigante, que no demonstrarla per rei euidentiam, a que no se deue dar lugar, por resistirlo todo el Derecho.

180 ¶ *Cap. finem litibus cupientes imponi, ne partes vltra modum grauentur laboribus, & expensis, de dol. & contumat. l. 1. ff. de inoffic. testament. l. minor viginti annis, cui fideicommissum. ff. de minor. l. 3. §. si rem, ff. de legat. 3. l. vbi pactum, C. de transaction. l. properandum, §. sin autem, C. de iudicijs. l. 7. tit. 1. lib. 2. Recopilat.* Gratian. *cap. 762. n. 12.* plura iura, & authoritates congerit D. Valençuela *cons. 171. à n. 32.*

181 ¶ Respicitque vtilitatem publicam ratio breuiandarum litium, *dict. l. properandum in princip. l. 2. C. de tempor. appellat.* Surd. *decis. 120. num. 7. &* 8. Maynard. *decis. 95. n. 2. lib. 5.* D. Valençuela *d. cons. 171. n. 34.*

182 ¶ Tùm, quando deficeret el fundamento antecedente, añadimos no deuerse vsar de el medio de la vista de ojos, quando licet se hiziesse, & non apparet de la casa, no auia de aprouechar a el Real Patrimonio.

183 ¶ Sicuti in puncto animaduerterunt ex *l. penult. ff. de fideiussor. l. aliquando, §. fin. ff. ad Veleian.* Tusch. *litt. P. conclus. 776. num.* 28. ibi: *Limita, quia non procedit, quando nihil potest percipi ex oculari inspectione, quia frustra expectatur casus, cuius euentus nihil operatur.* Ludouicus Posthius *obseruat. 101. n. 5. in fine.*

184 ¶ La razon es, porque para que se tenga, y juzgue por prouada vna hidalguia de solar, solo se atiende a la principal de la antiguedad del linage, y familia, y de las preeminencias que los descendientes della ouieren gozado de inmemorial tiempo a esta parte, que essa es la essencia de la nobleza, como por textos de Derecho comun, leyes de Partida, y autoridades indiuiduales lo dexamos prouado latamente *à n. 49. cum seqq.*

185 ¶ Pero no consiste la de solar en lo material de las casas. Machabæorum 2. *cap. 5.* ibi: *Non propter locum gentem, sed propter gentē locum elegit Deus.* Textus *in l. iustissima 44.*

ff. de

ff. de ædilit. edict. ibi: *Propter dignitatem hominum.* Et postea illic: *Ridiculum namque esset tunica hominem accedere.*

186 ¶ Y el dezir, es Hijodalgo *de tal casa*, ò descendiẽte *de tal casa*, se entiende, no de las paredes, sino de tal linage, generacion, ò familia, Lucæ *cap.* 1. ibi: *Viro, cui nomen erat Ioseph de domo Dauid.* Et Numerorum *cap* 1. *vers.* 45. & *cap.* 2. *vers.* 32. ibi: *Per domos cognationem suam*, Iustin. *lib.* 5. refiriendo a Trasibulo, que era noble, dixo: *Vir strenuus, & domi nobilis.* Y Ciceron aduersus Verrem, *action.* 4. tratando de Heraclio, illic: *Homo in primis domi nobilis.* Otros muchos exemplos trae Tiraq. *de nobil. c.* 37. *n.* 154.

187 ¶ Et in explicatione *l.* 9. *tit.* 11. *lib.* 2. *Recopilat.* ibi: *De solar conocido*, que sea lo mesmo que de linage, ò familia noble, ex multis diximus supra *n.* 58.

188 ¶ Probantque Gutierrez *lib.* 3. *practicarum quæstion.* 16. *numer.* 100. ibi: *La essencia de la hidalguia por solar, tampoco consiste en la torre, ni en la casa fuerte, q̃ vno tenga sino en el derecho de sangre, y assi el verdadero solar conocido, primeramente consiste en el linage, y en la familia antigua, y noble.*

189 ¶ Benedicto Pereyra *lib.* 4. *commentar. in Dan. cap.* 165. ibi: *En suma el hidalgo de solar conocido, es hidalgo notorio, de cuya nobleza no se dude, ora sea por solar conocido, tomandolo materialmente, por el lugar del solar, ò por cosa equiualente, como es por comun reputacion de notorio hijodalgo; porque de tal se podrà dezir, que es de casa solar, suelo, linage, cepa, ralea, linea, ò casa noble; porque todos estos vocales son, sinonomos.*

190 ¶ Azeuedo *in rubrica, tit.* 2. *lib.* 6. *Recopilation. num.* 194. ibi: *Assererem vtique solarium non consistere in voce, domo, & armis, & indiuiduitate, & alijs, de quibus Garcia. Sed solariũ illud vocarẽ in hac materia, quod secundum cõmunem hominũ reputationem illius prouinciæ pro tali solario. ab antiquo habetur, æstimatur, & reputatur, & quod ab inde procedentes sint habiti æstimati, ac reputati nobiles, non considerando domum materialem, ædificia, & turrim, sed progeniem nobilem, ac eius descendentiam, & propagationem.*

191 ¶ Denique concurre lo que dize Otalora, 2. *parte, cap.* 4. *num.* 10. *in medio*, donde despues refiere lo que su Magestad, y señores de su Real Consejo resolurieron, auiendo consultado a las dos Chancillerias, que comprueua lo mismo.

192 ¶ Quapropter assistiendo tambien a fauor de don Sancho este medio de prouança, scilicèt ser su familia *de Abbat* antiquissima, y noble de notorios hijosdalgo, como el Derecho y los Doctores referidos piden, nihil dubij ser superflua la vista de ojos para lo material de la casa.

Sin

193 ¶ Sin que obste el considerar, que no es de las grandes, y conocidas en España, como algunas que menciona Otalora 2.*p.cap.*4.*n.*9.

194 ¶ Porque no todos pueden ser de aquellas, y cada vno se precia de la suya, y si en estas concurrieran los requisitos q̃ la ley pide, avrá de declararse a el que prouare della por tal hijodalgo, siquidem magis, aut minus non faciunt differre, *l.* 2. *ff. si certum petat.l.*3.*§.genera, ff. de acquir. possess. l.fin. ff. de fund. instruct. l. legato generaliter, ff. de legat.* 1. *l. qui ex vico, ff. ad Municip.*D. Perez de Lara *de Capellan.lib.*2.*cap.*8. *numer.*4. Gratian.*disceptat.tom.*4.*cap.*752.*num.* 90. Narbona *in l.*25. *num.*13 .*tit.*21 .*lib.*4.*Recopilat.*Augustin. Barbosa *tractat. variar.axiomat.*180.*n.*1.

195 ¶ En el mesmo caso lo considera muy bien Bimio *cons.*109.*numer.*6. illic: *Plus, vel minus non faciunt differre, quod in nobilitate accedit, nã & si vna familia habeat maiorem copiam nobilium, quam altera, & si vna possit dici nobilior altera, vel propter maiorem numerum generatorum, vel earum qualitatum vnde vera nobilitas exoritur, & manet: attamen cum tot concurrant, qui idonei sunt ad nobilitandum familiam, vtraque nobilis dicitur, & gaudebit beneficio legis de nobili loquentis, cum vti superius nouimus, plus, vel minus nõ faciant differre speciei, & propterea nobilis familia vario nomine appellatur ex maiori, vel minori numero nobilium virorum, vel earum qualitatum, quæ sint aptæ ad nobilitatem producendam, & si in vno, quàm in altero subiecto vberiores, & pleniores eluceant, ita vt familia dicatur clarissima, & illustris, alia insignis, vel splendida, alia sublimis, & inclyta; omnes tamen eo generali nomine, nominis familiæ continentur, quia non differunt genere, sed tantùm specie.*

196 ¶ Verùm, quando no solo se reduce el intento del litigante a limitarse a la prouãça de familia noble, y solar, sin casa, sino que ha verificado con todos los testigos que se examinaron en el origen, donde teniendola presente, concluyen auerla visto, faciunt rem plus quam manifestam, nam propter quod & vnumquodque tale, & illud magis. *Authent. multo magis, C. de Sacrosanct. Eccles. l. & si non, §. perueniamus, vers. Semper, ff. de aur. & argent. legat. l. quanto magis, C. de iur. iurand. l. fin. C. de instit. & substit. l. quia parentes, iuncta glossa, ff. solut. matrimon.*D. Valençuel.*cons.*33 .*num.*161. D. Vela *dissertat.*4.*nu* 42. Aluar. *axiom. iuris, litt. P. n.*224.

197 ¶ En quanto a la segunda causa, que se representa para las diligencias, videlicèt, para verificar; si se ha vsado destos rescriptos: satisfacemos,

198 ¶ Lo vno, que el Receptor las hizo muy grandes en los archiuos, y libros de los ayuntamientos, viendolos todos con el diligenciero que le asistiò, y dà fee, que en ninguno dellos hallò traslado, requerimiento, ni mencion dellos, aunque auia otros pertenecientes a diferentes personas. Y ademàs examinò muchos testigos, que con juramento depusieron no auer tenido noticia de tales priuilegios, ni vsò dellos; antes sabian que el litigante, padre, y abuelo, a quien conocieron, eran hijosdalgo de sangre, y estuvieron en possession de tales.

199 ¶ Conque auiendo la parte del fiscal de su Magestad presentado estas diligencias, y testigos llanamente, le deuen perjudicar, etiam licèt vnicus esset. Bursat. *cons*. 311. *nu*. 21. & 316. *num*. 21. *lib*. 3. Hect. Æmil. *de testibus, ver. testis aduersæ partis, num*. 2. Farin. *eodem tractat. quæst*. 62. *nu*. 211. ibi: *Imò, quod plus est, testis à fisco productus probat contra fiscum, etiā si vnicus sit.*

200 ¶ Y lo otro, & maximi momenti, porque todas las vezes que las prouanças que se ofrecen, si hechas no han de releuar, ni ser de momento para el caso, nullatenùs se han de admitir, ni dar lugar a ellas. *Capit. cum contingat, de officio delegati, cap. iudicantem* 30. *quæst. vltim. cap. per tuas, in fine, de simonia, l. si defensor, §. fin ff. de interrogat. action. l. ad probationem la* 1. *in fine, C. de probat. l*. 2. *tit*. 12. *part*. 3. *l*. 7. *in fine, tit*. 14. *eadem partit. l*. 4. *tit*. 6. *lib*. 4. *Recopilat*. ibi: *Si alguno razonare alguna cosa en pleyto, y dixere que lo quiere prouar; si la razon fuere tal, que aunque lo prouasse, no le podria aprouechar en su pleyto, ni dañar a la atra parte, el Iuez no reciba la tal prouança, y si la recibiere, que no vala.*

201 ¶ Cuya regla se ajusta bien a el caso presente, dõde por tantos, y tan vrgentes fundamentos dexamos prouado, q̃ aũque huviessen ganado dichos rescriptos, presentadolos, y vsado dellos, no podian ofender la pretension de don Sancho, ni a su hidalguia de sangre, ex adductis supra *à num*. 92. vsque ad 108. & iterùm *à num*. 122. vsque ad 133. & denique *à num*. 137. vsque ad finem tertij articuli.

202 ¶ En quanto a la tercera, y vltima que se ha alegado, de que està sospechosa la filiaciõ en la persona de Bartolome Sanchez Abbat, bisabuelo de don Sancho, a causa de no posseer este vn patronato que instituyò, es de ningun momento.

203 ¶ Assi porque el dicho Bartolome Sãchez llamò en primer lugar a Bartolome, que era su hijo mayor, de quien ha auido descendientes hembras hasta aora.

204 ¶ Como porque ay testigos que lo alcançaron a conocer, y deponẽ de vista; y porque la narratiua de ambos rescriptos la refieren puntual,

Et

205 ¶ Et denique, porque la parte Fiscal ha presentado el testamento del dicho Bartolome Sanchez Abbat, en que ademas de su hijo Bartolome, que era el mayor, instituyô por su heredero a Sancho Abbat, abuelo de don Sancho, por cuyo acto de presentacion fue visto aprouar todo lo que contiene, *l. Publia Mæuia, § fin. ff. depositi, l. cum precum, C. de liber. caus. l. 1. § editiones, ff. de edendo, l. si filius, § vltim. ff. de interrogat. action. cap. cum venerabilis, de except. cap. cum olim de censib.*

206 ¶ Optima *l. 41. tit. 16. part. 3.* Cancer. *variar. libr. 1. cap. 19. à num. 3.* Carleual. *de iudicijs, tom. 2. lib. 1. titul. 2. disputat. 3. n. 37. in fine.* D. Ioseph Vela *dissertat. 46. numer. 14.* ex quam plurimis Pareja *de instrument. edition. tom. 2. tit. 7. resolut. 3. num. 1.*

207 ¶ Aunque sea per enuntiationem. Panormitano *in cons. 52. in quæst. Raynerij, num. 7.* vers. *Et præsertim.* Pacian. *de probat. lib. 1. cap. 17. num. 24.* Ioseph Ramon. *cons. 24. num. 34.* Menoch. *præsumpt. 45. nu. 17.* Genua *de verb. enunt. lib. 2. quæst. 1. num. 37.* Pareja *dict. tit. 7. resol. 3. n. 3.*

208 ¶ Y assi concluimos ser euidente la justicia de don Sancho, para obtener determinacion fauorable, confirmando la sentencia de vista, y assi lo esperamos. Salua in omnibus, tanti iudicis, & Senatus *D. C.*

L. D. Iuan de Herrera
Pareja.